

ООО «Химсервис»

<...>

ООО «Гиперторг»

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/01/11-2003/2020 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена 10 марта 2021 года г. Москва

В полном объеме решение изготовлено 10 марта 2021 года

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – <...>, заместителя руководителя Московского областного УФАС России; членов Комиссии – <...>, начальника отдела по борьбе с картелями Московского областного УФАС России, <...>, ведущего специалиста – эксперта отдела по борьбе с картелями Московского областного УФАС России, рассмотрев дело № 050/01/11-2003/2020 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Химсервис» (место нахождения: <...>) (далее – ООО «Химсервис») и Обществом с ограниченной ответственностью «Гиперторг» (место нахождения: <...>) (далее – ООО «Гиперторг») пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Приказом Московского областного УФАС России от 12.11.2020 № 203 возбуждено дело № 050/01/11-2003/2020 по признакам нарушения ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» части 2 пункта 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Основанием для возбуждения дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление АО «Спецхимия» (вх. от 14.08.2020 № 32957/20), содержащее сведения о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно представленным ООО «ЭТП» сведениям, ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» являлись участниками электронных аукционов с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691.

При этом, подача заявок и ценовых предложений ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» происходили с одинакового IP-адреса.

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

ООО «Химсервис» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного учредителя № 1 от 06.08.2012.

ООО «Химсервис» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 29.08.2012 за основным государственным регистрационным номером 1125017004507 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Истре Московской области.

В соответствии с Уставом и выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения Общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО «Химсервис» является торговля оптовая неспециализированная.

ООО «Гиперторг» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного учредителя № 2 от 05.03.2015.

ООО «Гиперторг» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 24.11.2014 за основным государственным регистрационным номером 5147746386596 Инспекцией Федеральной налоговой службы № 13 по г. Москве.

В соответствии с Уставом и выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, место нахождения Общества: <...>.

Основным видом деятельности ООО «Гиперторг» является торговля оптовая неспециализированная.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Московским областным УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 050/01/11-2003/2020, в ходе которого установлено, что ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» являлись хозяйствующими субъектами - конкурентами в период проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru АО «Новосибирский механический завод «Искра» (место нахождения: 630900, г. Новосибирск, ул. Чекалина, д. 8) 08.02.2018 опубликован электронный аукцион с реестровым № 31806112659.

Предметом электронного аукциона являлось право заключить контракт на поставку ленты латунной.

Электронный аукцион состоялся 12.03.2018, в нём приняли участие два хозяйствующих субъекта:

ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг».

Начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦ) составила 26 610 000,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Химсервис» в размере 26 343 900,00 рублей (1 % от НМЦ) и ООО «Гиперторг» в размере 26 476 950,00 рублей (0,5 % от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «Химсервис» по цене 26 343 900,00 рублей.

На официальном сайте Российской Федерации по размещению информации о размещении заказов zakupki.gov.ru АО «Новосибирский механический завод «Искра» 08.02.2018 опубликован электронный аукцион с реестровым № 31806112691.

Предметом электронного аукциона являлось право заключить контракт на поставку ленты латунной.

Электронный аукцион состоялся 12.03.2018, в нём приняли участия два хозяйствующих субъекта: ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг».

НМЦ составила 33 711 500,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Химсервис» в размере 33 374 385,00 рублей (1% от НМЦ) и ООО «Гиперторг» в размере 33 542 942,50 рубля (0,5% от НМЦ).

Контракт заключен с ООО «Химсервис» по цене 33 374 385,00 рублей.

Согласно материалам дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства заявки и ценовые предложения ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» на указанных электронных аукционах поданы с одного IP-адреса: 213.134.216.62. Контракты подписаны также с IP-адреса: 213.134.216.62.

Наименование организации	IP-адрес подачи заявок на электронный аукцион	IP-адрес подачи ценовых предложений	IP-адрес подписания контракта
Электронный аукцион № 31806112659			
ООО «Химсервис»	213.134.216.62	213.134.216.62	213.134.216.62
ООО «Гиперторг»	213.134.216.62	213.134.216.62	-----
Электронный аукцион № 31806112691			
ООО «Химсервис»	213.134.216.62	213.134.216.62	213.134.216.62
ООО «Гиперторг»	213.134.216.62	213.134.216.62	-----

В результате анализа IP-адреса 213.134.216.62 установлено, что владельцем данного IP-адреса, по которому предоставляются услуги доступа к сети интернет, является АО «Авантел».

Согласно представленным АО «Авантел» сведениям (исх. от 25.01.2021 № 21/01-1543) указанный IP-адрес, на момент проведения торгов, предоставлялся по договору об оказании услуг связи от 07.08.2015 № 21155-Ю ООО «Химсервис» по адресу: <...>.

В соответствии с письменными пояснениями, представленными ООО «Химсервис» (вх. от 29.01.2021 № 3407/21), выход в интернет осуществлялся посредством беспроводной связи без предоставления постоянного IP-адреса. Также, исходя из письменных пояснений ООО «Химсервис» установлено, что фактически общество расположено по адресу: <...>.

В соответствии с письменными пояснениями, представленными ООО «Гиперторг» (вх. от 01.02.2021 № 3760/21), выход Обществом в интернет осуществлялся посредством беспроводной связи без предоставления постоянного IP-адреса. Одновременно ООО «Гиперторг» представлены договоры аренды нежилого помещения №№ 163 от 15.09.2017, 163 от 01.09.2018. Согласно договорам аренды, заключенными между ОАО «Прокон» и ООО «Гиперторг, ОАО «Прокон» на правах арендодателя предоставляет ООО «Гиперторг» во временное пользование нежилые помещения по адресу: <...>.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» совершали юридически значимые действия, такие как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно единую инфраструктуру и оборудование, принадлежащее

ООО «Химсервис» для доступа к сети интернет. Использование ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» единой выделенной сети свидетельствует о доверии и помощи в действиях на торгах указанных хозяйствующих субъектов-конкурентов друг другу.

С вышеуказанного IP-адреса от ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» торговыми площадками были получены электронные файлы для электронных аукционов.

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

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор, учреждение)	Учетная запись, изменявшая файл
ООО «Химсервис»	Microsoft Word - Исх. 50 от 20.05.2018 Заявка (Лента Л68 46).docx.pdf	Ekaterina	-
	Microsoft Word - Исх. 52 от 20.05.2018 тех.предлож (Лента Л68 46).docx.pdf	Ekaterina	-
	Microsoft Word - Исх. 22 от 22.02.2018 тех.предлож (Лента Л68 46).docx.pdf	Ekaterina	-
ООО «Гиперторг»	Microsoft Word – Исх. 22 от 22.02.2018 Заявка (Лента Л68 46).docx. pdf	Ekaterina	-
	Microsoft Word - Исх. 24 от 20.02.2018 Заявка (Лента Л70).docx.pdf	Ekaterina	-
ООО «Химсервис»	Microsoft Word - Исх. 25 от 20.02.2018 тех.предлож (Лента Л70).docx.pdf	Ekaterina	-
	Microsoft Word - Исх. 23 от 22.02.2018 Заявка (Лента Л70).docx.pdf	Ekaterina	-
ООО «Гиперторг»	Microsoft Word - Исх. 23 от 22.02.2018 тех.предлож (Лента Л70).docx.pdf	Ekaterina	-

Совпадение учетных записей свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на электронные аукционы.

На основании изложенного, Комиссия Московского областного УФАС России приходит к выводу, что ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» осуществляли совместную подготовку и координирование своих действий по участию в аукционах с реестровыми №№

31806112659, 31806112691.

Тот факт, что Заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» осуществлялся в целях допуска всех участников до электронных аукционов с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако, коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга.

Вместе с тем, с использованием информации, размещенной на сайте zakupki.gov.ru, Комиссией проведен анализ поведения ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» при участии в иных электронных торгах.

Проведенный анализ показал, что в случае участия в электронных торгах иных хозяйствующих субъектов, поведение ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» отличается от их поведения в аукционах, являющихся предметом рассмотрения дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Выборочные данные о поведении ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг»:

№ аукциона	Предмет аукциона	НМЦ (руб.)	Ценовое предложение победителя/ставка руб.	Другие лица/ставки руб.	Снижение (%)
				ООО "ХИМСЕРВИС"	
				36 053 099.38	
				АО НПП «РУСПЕРФОРАТОР»	
31907755549	Поставка селитры аммиачной	39 822 300,00	ООО "КРОНОС" 35 853 987.88	36451322.37	10
				ООО "ГИПЕРТОРГ"	
				39 800 000	
				ООО "МТТ-ГРУПП"	
				не подавал	
				ООО "ХИМСЕРВИС"	
				38 434 076,60	
				ООО «ГИПЕРТОРГ»	
				36 295 807,10	
				ООО «ПРОМКОМПЛЕКТ»	
				не подавал	

31806116096	Поставка полиэтилена высокого давления	42 765 390,00	ООО ТПК «ПЕНТАН»	ООО "ПРОМТОРГЛОГИСТИКА"	16
			38 000 000,00	не подавал	
				ООО ТД «ПОВОЛЖЬЕ ПОЛИМЕР»	
				не подавал	
				ООО «ХИМТРАСТТРЕЙДИНГ»	
				не подавал	
				ООО ТД «ПОЛИМЕРСНАБ»	
				не подавал	

Данные таблицы свидетельствуют об активном поведении ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг», в борьбе за контракты с другими хозяйствующими субъектами. Снижение НМЦ составляет от 10% до 16%, тогда как в рассматриваемых Комиссией электронных аукционах снижение составляет от 0,5% до 1% от НМЦ контракта.

Из материалов дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» имеются финансово-договорные связи, которые подтверждаются договорами поставки от 14.01.2019 № 1-П-2019 и от 19.08.2016 № 10/П-2016.

Согласно указанным договорам ООО «Химсервис» (далее-«Поставщик») обязуется на основании заявок-спецификаций передавать ООО «Гиперторг» (далее-«Покупатель») принадлежащий «Поставщику» «Товар», а «Покупатель» обязуется принимать и оплачивать «Товар» на условиях настоящих договоров.

Также между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» заключены договоры процентного займа от 28.03.2016 № 1-з, от 04.04.2016 № 2-з, от 15.11.2017 № 3-з, от 13.12.2017 № 4-з, от 27.12.2016 № 5-з, согласно которым ООО «Химсервис» передает ООО «Гиперторг» процентный заем на указанную в договоре сумму, а ООО «Гиперторг» обязуется вернуть полученную сумму займа в порядке, установленном договором и в обусловленные договором сроки, уплатив при этом на нее указанные в договоре проценты.

Наряду с изложенным Комиссия отмечает, что в рамках рассмотрения настоящего дела ответчиками не представлены иные документы и информация, подтверждающие и обосновывающие отсутствие тесных скоординированных взаимоотношений между обществами при участии в торгах, а совокупность установленных доказательств позволяет Комиссии прийти к выводу о заключении ответчиками антиконкурентного соглашения, направленного на поддержание цены на торгах.

По результатам анализа материалов дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства установлена следующая совокупность доказательств заключения антиконкурентного соглашения между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг»:

1) минимальное снижение НМЦК по результатам проведения рассматриваемых электронных аукционов;

- 2) устойчивую модель поведения ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг», состоящую в отказе от конкурентной борьбы при участии в исследованных электронных аукционах;
- 3) подача заявок, ценовых предложений, а также заключение контрактов участниками аукционов с использованием единой инфраструктуры;
- 4) совместная подготовка заявок на участие в электронных аукционах, совпадение свойств файлов с первыми частями заявок;
- 5) заключение между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» договоров займа;
- 6) заключение между ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» договоров поставки;
- 7) результаты анализа поведения ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» в иных электронных аукционах.

Указанное поведение хозяйствующих субъектов позволило ООО «Химсервис» выиграть аукционы с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691 со средним снижением 1% от НМЦ контрактов, вследствие чего ООО «Химсервис» смогло заключить контракты на общую сумму 59 718 285,00 рублей.

В соответствии со статьей 48.1. Закона о защите конкуренции Комиссией по рассмотрению дела 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства 18.02.2021 принято заключение об обстоятельствах дела, копии которого направлены лицам участвующим в деле.

Возражений в отношении заключения об обстоятельствах дела от ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» не поступало.

В соответствии с частью 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения настоящей статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 1 и пунктом 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

- 1) распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;
- 2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Таким образом, ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» в период проведения электронных аукционов с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691 не входили в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частью 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких

документах, а также договоренность в устной форме.

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

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (Заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. В соответствии с положениями 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, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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

На основании изложенного, Комиссией установлены факты, свидетельствующие о наличии в действиях ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» нарушения пункта 2 части 1 статьи Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691.

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 № 31) под доходом

следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведённых лицом расходов.

В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18.11.2004 г. № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлечённого всеми её участниками.

Комиссия Московского областного УФАС России полагает, что общий доход участников рассматриваемого антиконкурентного соглашения в результате победы на торгах и заключения контрактов составил 59 718 285,00 рублей.

Комиссия Московского областного УФАС России, исследовав материалы дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, полагает, что в действиях лиц, выполняющих управленческие функции ответчиков, либо иных лиц, усматриваются признаки преступления, предусмотренного 178 УК РФ.

В связи с этим Комиссия Московского областного УФАС России считает необходимым направить решение по делу № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

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

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 и 5 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Химсервис» (ИНН <...>) и ООО «Гиперторг» (ИНН <...>) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах с реестровыми №№ 31806112659, 31806112691.
2. В соответствии со статьей 50 Закона о защите конкуренции выдать ООО «Химсервис» и ООО «Гиперторг» Предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, установленного пунктом 1 настоящего решения.
3. Материалы дела № 050/01/11-2003/2020 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
4. Направить решение по делу № 050/01/11-2003/2020 в правоохранительные органы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>