

Исх. №АР-05/15968 от 30.12.2022 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело № 016/01/11-701/2022 по признакам нарушения ООО «СПК» (ИНН: 1659211742) и ООО «ЮКНА (ИНН: 1660186473) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на 11 аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных статьей 23 Закона о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы № 649/15 от 23.07.2015 территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 6.4 Положения), выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (п. 6.5.1 Положения).

Основанием для возбуждения дела в отношении ООО «СПК» (ИНН 1659211742; 420021, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Ватунина, д. 41, литер А, помещение 9) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473; 420061, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Николая Ершова, д. 49 Е, офис 2) является обнаружение Татарстанским УФАС России признаков нарушения

антимонопольного законодательства при проведении плановой документарной и выездной проверки МУП «Водоканал».

При проведении плановой документарной и выездной проверки МУП «Водоканал» Инспекцией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

Закупочная деятельность проверяемого лица регулируется Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия г. Казани «Водоканал».

По результатам рассмотрения сведений из Единой информационной системы в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru>), а также материалов, предоставленных оператором электронной торговой площадки Общероссийская Система Электронной Торговли (zakazrf.ru) - АО «АГЗ РТ» Татарстанским УФАС России установлено следующее.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов zakupki.gov.ru опубликованы следующие аукционы в электронной форме:

| № | Номер закупки | Предмет закупки | Заказчик |
|---|---------------|--|-----------------|
| | 32009848188 | «Выполнение работ по ликвидационному тампонажу пяти водозаборных скважин: водозабор «Зеленая» ж.м. Константиновка Советского района г. Казани (скважина №1); водозабор «Зеленая» ж.м. Константиновка Советского района г. Казани (скважина №2); водозабор «Петровский» ул. Советская/40лет Победы п.Петровский, Приволжского района г.Казани; водозабор «Солнечная» ж.м.Константиновка Советского района г. Казани (скважина №2); водозабор «Садовая» ж.м. Константиновка Советского района г. Казани (скважина №2)» | МУП «Водоканал» |
| | 32109884489 | Выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Реконструкция водопроводной насосной станции «60-й квартал» по адресу: г.Казань, ул. Четаева, д. 66 литер А, Б, В | МУП «Водоканал» |
| | 32109973624 | Выполнение работ по строительству сетей водоснабжения и водоотведения к объекту: «Детский оздоровительный лагерь «Восток» муниципального бюджетного учреждения молодежной политики, Горьковское шоссе, 164, Кировского района г.Казани «Городской центр по организации оздоровления, отдыха, занятости детей и молодежи «Ял»» | МУП «Водоканал» |
| | 32110052753 | Выполнение работ по строительству сетей водоснабжения и водоотведения к объекту: «Складской комплекс» по ул. Крутовская Приволжского района г.Казани | МУП «Водоканал» |
| | 32110131740 | Реконструкция канализационного коллектора Д-1000 мм по ул. Краснококшайская – ул. Шоссейная от К33 до К16 от ул. Несмелова до ул. Кольцова | МУП «Водоканал» |
| | | Выполнение работ по ликвидационному тампонажу | |

| | | |
|-------------|--|-----------------|
| 32110482084 | скважины артезианской №6 водозабора «Сухая река», скважины артезианской по ул. Школьная пос.Самосырово (1-й подъем) | МУП «Водоканал» |
| 32110639713 | Выполнение работ по бурению скважин со строительством павильонов на территории водозабора «Сухая река» Авиастроительного района г.Казани, водозабора «Щербакова» Авиастроительного района г.Казани, водозабора «Березовая роща» Кировского района г.Казани | МУП «Водоканал» |
| 32110667806 | Выполнение работ по строительству сетей водоснабжения и водоотведения к объекту: «Общежитие № 4 КГЭУ по ул. Красносельская» в г.Казани» | МУП «Водоканал» |
| 32110698186 | Выполнение работ по строительству сетей водоснабжения и водоотведения к объекту: «Строительство бассейна на территории МБОУ «Гимназия № 175» Советского района г.Казани» | МУП «Водоканал» |
| 32211028001 | Выполнение работ по ликвидационному тампонажу скважины № 1 ВС Скважина – ул. Айдарова, 24 | МУП «Водоканал» |
| 32211116632 | Выполнение работ по ликвидационному тампонажу скважины артезианской трубы d-200 ВНС «Сухая река» (1-й подъем), скважин артезианских № 3 и № 4 водозабора «Сухая река» | МУП «Водоканал» |

В вышеуказанных аукционах приняли совместное участие ООО «СПК» (ИНН 1659211742) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473).

В ходе рассмотрения материалов проведена проверка аффилированности указанных юридических лиц.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором и единственным учредителем ООО «СПК» (ИНН 1659211742) является <...> (ИНН 165900321127), размер доли в уставном капитале – 100,0%.

Адрес (место нахождения) юридического лица: 421001, РТ, г. Казань, ул. Ватутина, д.41, литер. А, пом.9.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ директором и единственным учредителем ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473) является <...> (ИНН 165700611936), размер доли в уставном капитале – 100,0%.

Адрес (место нахождения) юридического лица: 420061, РТ, г. Казань, ул. Николая Ершова, д.49 Е, оф.2.

Учитывая вышеизложенное, ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» не входят в группу лиц по смыслу статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Следовательно, ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» не подпадают под исключение, установленное пунктом 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, следовательно, на них распространяется запрет на заключение антиконкурентных соглашений.

Татарстанским УФАС России проанализированы следующие аукционы в электронной форме, в которых усматриваются признаки заключения антиконкурентного соглашения между указанными организациями.

| | Название | Начальная | Лучшее | ЦП | Статус | Ли |
|--|----------|-----------|--------|----|--------|----|
|--|----------|-----------|--------|----|--------|----|

| № | Номер закупки | Имя участника закупки | Начальная (максимальная) цена | Цена участника торгов | Снижение, % | Статус победителем торгов |
|---|---------------|-----------------------|-------------------------------|-----------------------|-------------|---------------------------|
| | 32009848188 | ООО "СПК" | 6 011 738,18 | 5 951 620,80 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 5 981 679,49 | 0,5 | |
| | | <...> | | | | отклонен |
| | 32109884489 | ООО "СПК" | 43 023 500,74 | 42 808 383,24 | 0,5 | |
| | | ООО "ЮКНА" | | 42 593 265,74 | 1,0 | победитель |
| | 32109973624 | ООО "СПК" | 4 968 220,33 | 4 918 538,13 | 1,0 | |
| | | ООО "ЮКНА" | | | | |
| | | <...> | | 4 893 697,03 | 1,5 | отклонен |
| | 32110052753 | ООО "СПК" | 9 134 506,07 | 9 043 161,01 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 9 088 833,54 | 0,5 | |
| | 32110131740 | ООО "ЮКНА" | 16 545 548,47 | 16 462 820,73 | 0,5 | |
| | | ООО "СПК" | | 16 380 092,99 | 1,0 | победитель |
| | 32110482084 | ООО "СПК" | 2 555 242,63 | 2 529 690,21 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 2 542 466,42 | 0,5 | |
| | 32110639713 | ООО "СПК" | 16 458 406,77 | 16 293 822,71 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 16 376 114,74 | 0,5 | |
| | | <...> | | 16 211 530,68 | 1,50 | отклонен |
| | 32110667806 | ООО "СПК" | 6 102 507,88 | 6 041 482,80 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 6 071 995,34 | 0,5 | |
| | 32110698186 | ООО "СПК" | 1 250 662,65 | 1 238 156,03 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 1 244 409,34 | 0,5 | |
| | 32211028001 | ООО "СПК" | 1 540 441,42 | 1 525 037,00 | 1,0 | победитель |
| | | ООО "ЮКНА" | | 1 532 739,21 | 0,5 | |
| | 32211116632 | ООО "ЮКНА" | 4 055 026,76 | 4 034 751,63 | 0,5 | |
| | | ООО "СПК" | | 4 014 476,50 | 1,0 | победитель |

Общая начальная (максимальная) цена договоров (далее — НМЦ) составила <...> рублей. В результате торгов максимальное снижение по аукционам составило 1% от начальной (максимальной) цены контракта.

Вышеуказанные аукционы состоялись с декабря 2020 года по март 2022 года, по их итогам заказчиком МУП «Водоканал» заключено 11 договоров на общую сумму <...>:

- 10 договоров с ООО «СПК» на сумму <...>;

- 1 договор с ООО «ЮКНА» на сумму <...>.

Участники аукционов в электронной форме, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, предусмотренным аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки в рамках каждого из рассматриваемых аукционов, то есть все участники являются между собой конкурентами на право заключения договора с заказчиком МУП «Водоканал».

Вместе с тем, торговой площадкой представлены сведения, что подача заявок ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» по вышеуказанным аукционам осуществлялась с одних и тех же IP-адресов.

По результатам осмотра свойств файлов заявок участников ОАЭФ (первые части

заявок) ООО «СПК» (ИНН 1659211742) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473) с использованием стандартного проводника операционной системы Windows 7, установлены факты совпадений таких свойств файлов как название файла, имя учетной записи, создавшей и изменившей файл, дата и время создания файла, дата и время изменения файла, размер файла.

Фактические совпадения свойств файлов, поданных в составе первых частей заявок для участия в аукционе № 32109973624, представлены в таблице.

| Наименование участника закупки | Наименование файла в составе заявки | Автор файла | Автор изменения файла | Дата и время создания файла | Дата и время изменения файла | Размер файла |
|--------------------------------|---|-------------|-----------------------|-----------------------------|------------------------------|--------------|
| ООО «СПК» | Описание выполняемой работы на строительстве Вика лагерь Восток.doc | <...> | <...> | 12.02.2021 15:18 | 12.02.2021 15:18 | 169 Кб |
| ООО «ЮКНА» | Описание выполняемой работы на строительстве Вика лагерь Восток.doc | <...> | <...> | 12.02.2021 15:18 | 12.02.2021 15:18 | 169 Кб |

Фактические совпадения свойств файлов, поданных в составе первых частей заявок для участия в аукционе № 32110052753, представлены в следующей таблице.

| Наименование участника закупки | Наименование файла в составе заявки | Автор файла | Автор изменения файла | Дата и время создания файла | Дата и время изменения файла | Размер файла |
|--------------------------------|---|-------------|-----------------------|-----------------------------|------------------------------|--------------|
| ООО «СПК» | Описание выполняемых работ по заданию.doc | <...> | <...> | 09.03.2021 10:39 | 09.03.2021 10:39 | 167 Кб |
| ООО «ЮКНА» | Описание выполняемых работ.doc | <...> | <...> | 09.03.2021 10:25 | 09.03.2021 10:25 | 174 Кб |

Фактические совпадения свойств файлов, поданных в составе первых частей заявок для участия в аукционе № 32110131740, представлены в таблице.

| Наименование участника закупки | Наименование файла в составе заявки | Автор файла | Автор изменения файла | Дата и время создания файла | Дата и время изменения файла | Размер файла |
|--------------------------------|---|-------------|-----------------------|-----------------------------|------------------------------|--------------|
| ООО «СПК» | Описание выполняемой работы Реконструкция | <...> | <...> | 30.03.2021 | 01.04.2021 | 222 Кб |

| | | | | | | |
|------------|---|-------|-------|---------------------|---------------------|--------|
| | камера Краснококшайская _Восстановлен_.doc | | | 11:16 | 10:28 | |
| ООО «ЮКНА» | Описание выполняемой работы Реконструкция камера Краснококшайская .doc | <...> | <...> | 01.04.2021 11:07 | 01.04.2021 11:07 | 223 Кб |

Фактические совпадения свойств файлов, поданных в составе первых частей заявок для участия в аукционе № 32110482084, представлены в следующей таблице.

| Наименование участника закупки | Наименование файла в составе заявки | Автор файла | Автор изменения файла | Дата и время создания файла | Дата и время изменения файла | Размер файла |
|--------------------------------|-------------------------------------|-------------|-----------------------|-----------------------------|------------------------------|--------------|
| ООО «СПК» | Проект Договора.doc | <...> | <...> | 16.07.2021 15:19 | 26.07.2021 11:50 | 148 Кб |
| ООО «ЮКНА» | Проект Договора.doc | <...> | <...> | 16.07.2021 15:19 | 26.07.2021 11:32 | 147 Кб |

Кроме того, Инспекция Татарстанского УФАС России отмечает совпадение стилистического оформления заявок, поданных ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» для участия в указанных аукционах.

Вышеуказанное совпадение имен учетной записи, создавшей файл, имен учетной записи, изменившей файл, даты и времени создания и изменения файла, а также размера файла свидетельствует об использовании и обмене файлами ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

Таким образом, Татарстанское УФАС России приходит к выводу о том, что документы, поданные ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» в составе заявки, были созданы одним лицом.

Учитывая вышеизложенное, ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» при участии в аукционах использовали единую инфраструктуру.

Использование участниками торгов-конкурентами единой инфраструктуры свидетельствует о совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры, и совместная подготовка к торгам возможны 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.

Следовательно, действия ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

С точки зрения Инспекции Татарстанского УФАС России вышеуказанное поведение ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» свидетельствует о намеренном совместном участии в

закупках с целью поддержания цены договоров, максимально приближенными к НМЦ и победе на рассматриваемых закупках.

Из чего следует, что участие ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» явилось формальной имитацией конкурентной борьбы, что лишает его существенного назначения, состоящего в выявлении наиболее выгодных ценовых предложений участниками электронного аукциона, имеющих намерение заключить договор, контракт по результатам электронного аукциона. Их действия были изначально согласованы и определены, в целях исключения из аукциона добросовестных участников и заключения договора по максимально возможной цене.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

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

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, Инспекция Татарстанского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ООО «СПК» (ИНН 1659211742) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473) имеются признаки заключения и участия в ограничивающем конкуренцию Соглашении, которое привело к поддержанию цен на 11 аукционах в электронной форме.

На основании изложенного был издан Приказ Татарстанского УФАС России от 28.04.2022 № <...> и создана Комиссия по рассмотрению дела № 016/01/11-701/2022 по признакам нарушения ООО «СПК» (ИНН 1659211742) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на 11 аукционах в электронной форме.

В ходе рассмотрения дела № 016/01/11-701/2012 со стороны ответчиков по указанному делу были представлены письменные и устные пояснения относительно обстоятельств дела, а также запрошенные документы. В результате, Комиссией Татарстанского УФАС России было установлено следующее.

В ходе рассмотрения дела, директором ООО «СПК» - <...> и директором ООО «ЮКНА» - <...> озвучены устные пояснения по делу № 016/01/11-701/2022.

Также представителем по доверенности – <...> в адрес Татарстанского УФАС России представлены дополнительные письменные пояснения по делу № 016/01/11-701/2022, для дальнейшего приобщения к материалам дела.

Исходя из пояснений следует, что ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» должны рассматриваться как единый субъект рынка, поскольку взаимоотношения хозяйствующих субъектов строятся на совместном участии в выполнении работ по заключаемым контрактам и договорам:

«ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» попадают под понятие «группа лиц» согласно пункту 7 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, поскольку <...> (директор и учредитель ООО

«ЮКНА») и <...> (директор и учредитель ООО «СПК») являются двоюродными братьями по материнской линии (документы прилагаются).

ООО «СПК» делегировало ООО «ЮКНА», в лице директора <...>, полномочия участника закупок с определенными правами, предусмотренными законодательством Российской Федерации.

В связи с чем, ООО «ЮКНА» участвовало в торгах от имени ООО «СПК», осуществляло подготовку и подачу заявок на участие в аукционах от имени ООО «СПК», а также производило контроль за наличием денежных средств и перемещением финансовых ресурсов.

Учитывая изложенное, полномочия ООО «ЮКНА» в лице генерального директора <...> по контролю ООО «СПК» в спорных правоотношениях фактически равнозначны осуществлению функций единоличного органа указанного юридического лица.

Таким образом, общества в рассматриваемом случае подпадают под исключения, предусмотренные частями 7 и 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку на момент участия в аукционах в 2021 году входили в одну группу лиц, находящихся под контролем одного лица, и на их действия не распространяется запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения, предусмотренный статьей 11 Закона о защите конкуренции.»

Совместное участие в выполнении работ по заключаемым договорам обусловлено, помимо родственных отношений, также возможностью снижения нагрузки по уплате членских взносов в саморегулируемую организацию Ассоциация «Объединение строительных организаций Татарстана», членами которой являются как ООО «ЮКНА», так и ООО «СПК», размер которых зависит от суммы заключаемых контрактов (договоров).

Кроме того, из материалов дела № 016/01/11-701/2022 не следует, что в указанных аукционах, помимо заявителей принимали участие еще какие-либо юридические лица, которым действия заявителей создавали препятствия в конкурентной борьбе.

Более того, если рассмотреть результаты участия ООО «ЮКНА» в иных аукционах, то прослеживается, что снижение начальной (максимальной) цены контрактов всегда составляет не более 1,5 %, то есть поведение ООО «ЮКНА» в спорных взаимоотношениях не является отклоняющимся от обычного поведения на аукционах.

Таким образом, общества входят в группу лиц по признакам, определенным статьей 9 Закона о защите конкуренции, а наличие конкурентных отношений между обществами, а также направленность их действий на поддержание цен на электронных аукционах не подтверждаются материалами дела и антимонопольным органом в рассматриваемом случае не доказаны.»

Как следует из дополнительных письменных пояснений ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» (вх. № <...> от 02.06.2022), общества, среди прочего, отметили следующее: «Считаем, что в сложившейся ситуации нет ни одного обстоятельства, из которого можно было бы установить наличие картельного сговора:

а) не доказано намеренное поддержание сторонами цены на торгах, если проанализировать начальную цену торгов, то она установлена заказчиком в размере, не предполагающем ее значительного снижения, поскольку она является рыночной. Начальная цена зафиксирована в локальных сметных расчетах, указанный документ формируется в специальной программе «Гранд Смета», которая содержит информацию

о средних рыночных расценках, стоимости работ на тот или иной вид работ, который является актуальным на период формирования сметы;

б) цены, по которым заключались договоры, являются обычными для торгов подобного рода, так как соответствуют рыночным, даже несколько ниже рыночных цен;

в) в действиях сторон не прослеживается единая стратегия и уж тем более она не позволяет извлечь более высокую прибыль, чем та, которая могла бы быть извлечена при обычном осуществлении предпринимательской деятельности, например, при заключении договоров, не на торгах.

Рассматриваемый рынок услуг специфичен и узок, услуги на данном рынке в силу их технологической сложности, высокотехнологического, специализированного характера могут предоставить только исполнители, обладающие необходимым уровнем квалификации и необходимым оборудованием, при проведении таких торгов характерно незначительное снижение начальной цены контракта.

Для того, чтобы оказать данного рода услугу необходимо наличие определенного инструмента – шпунтларсен, а также специального оборудования – вибропогружателя. Данный инвентарь имеется в собственности у небольшого количества организаций.

Отсутствие иных участников в торгах обусловлено спецификой оказываемых услуг и возможностью исполнения условий контракта, а не действиями сторон по ограничению конкуренции.».

Также, во время заседания Комиссии, со стороны директоров ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» даны устные пояснения о следующем: штатным сотрудником, а именно единственным заместителем подавались заявки на участия в торгах. Со слов директоров, решение об участии в торгах не имело признаков картельного соглашения хозяйствующих субъектов. ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» в своих объяснениях ссылались на то, что аукцион, в котором принимает участие только один участник, мог быть признан несостоявшимся, в связи с чем организациями было принято решение о совместном участии в данном аукционе.

Исходя из пояснений ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» следует, что со стороны МУП «Водоканал» выставлялись требования о необходимости участия в закупочной деятельности двух и более лиц.

В рамках определения об отложении рассмотрения дела № 016/01/11-701/2022 от 10.11.2022 (исх. № АР-05/14099 от 18.11.2022) Татарстанским УФАС России в МУП «Водоканал» направлялся запрос о представлении письменных пояснений с нормативно-правовым обоснованием по факту выставленных требований в адрес ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» о необходимости участия в закупках двух и более лиц, ввиду того, что участие одного лица в данных аукционах, признало бы закупки несостоявшимися.

Исходя из ответа МУП «Водоканал» (вх. № <...> от 24.11.2022), требований о необходимости участия в закупке двух и более лиц, к каким-либо участникам закупок не предъявляет.

Комиссия Татарстанского УФАС России, проанализировав указанные доводы ответчиков, изучив материалы дела, приходит к следующим выводам.

Исходя из буквального толкования положений статьи 11 Закона о защите конкуренции, хозяйствующие субъекты, не отвечающие признакам группы лиц, установленным частью 8 данной статьи, не освобождены от соблюдения запретов, установленных частью 1

статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Вопреки доводам ответчиков, ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» не могут рассматриваться в качестве единого экономического субъекта, доказательств возможности генерального директора ООО «ЮКНА» <...> определять решения, принимаемые ООО «СПК», посредством одного или нескольких следующих действий: распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица; осуществление функций исполнительного органа юридического лица, материалы дела не содержат.

Само по себе наличие родственных связей между генеральными директорами обществ и фактическое предоставление отдельных функций по участию в торгах не может быть приравнено к осуществлению функций исполнительного органа юридического лица.

Указанный перечень действий, подпадающий под понятие контроля, при наличии которых хозяйствующим субъектам предоставлен иммунитет в отношении антиконкурентных соглашений, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

При участии в электронном аукционе Общества номинально признаются конкурентами, которые самостоятельными действиями исключают или ограничивают возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара (воздействовать на итоги определения победителя).

Таким образом, ООО «СПК» и ООО «ЮКНА», принимая участие в рассматриваемых торгах, находились в конкурентных отношениях.

Пунктом 24 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при возникновении спора о наличии соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, следует давать оценку совокупности доказательств, свидетельствующих о наличии причинно-следственной связи между действиями участников торгов и повышением, снижением или поддержанием цен на торгах. В том числе необходимо принимать во внимание, является ли достигнутый уровень снижения (повышения) цены обычным для торгов, которые проводятся в отношении определенных видов товаров; имеются ли в поведении нескольких участников торгов признаки осуществления единой стратегии; способно ли применение этой стратегии повлечь извлечение выгоды из картеля его участниками.

Наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что несколько хозяйствующих субъектов намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке.

Вместе с тем схожесть поведения нескольких хозяйствующих субъектов сама по себе не является основанием для вывода о наличии между ними ограничивающего конкуренцию соглашения. В этом случае необходимо учитывать, имелись ли иные причины для избранного хозяйствующими субъектами поведения, например, если оно соответствует сформировавшимся (изменившимся) на рынке условиям деятельности, обусловлено одинаковой оценкой ситуации на рынке со стороны хозяйствующих субъектов.

Так, установление реализации единой стратегии и извлечения выгоды участниками

картеля представляется возможным при проведении анализа их поведения в иных торгах, где они не принимали совместного участия, максимально приближенных по характеристикам (предмет торгов, состав участников, период проведения, территория поставки и т.п.) к торгам, на которых усматривается нарушение. Проведение такого исследования позволит определить зависимость стратегии поведения участников картеля от состава хозяйствующих субъектов, принимающих участие в торгах.

Вместе с тем, при рассмотрении настоящего дела Комиссией Татарстанского УФАС России не было установлено, что совместные действия ответчиков привели либо могли привести повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Согласно материалам дела, ООО «ЮКНА» за период с 2020 г. по 2022 г. приняло участие в 21 торгах, в 8 торгах признан победителем со снижением не более 1 %, в 13 торгах не признан победителем со снижением до 0,5%.

ООО «СПК» за период с 2020 г. по 2022 г. приняло участие в 12 торгах, в 11 торгах признан победителем со снижением не более 1 %, в 1 торгах не признан победителем со снижением 0,5%.

Вместе с тем, указанная модель поведения ответчиков не зависит от состава хозяйствующих субъектов, принимающих участие в торгах на торгах, что, в частности, подтверждается результатами торгов № 32009848188, 32110639713.

Таким образом, модель поведения ответчиков в рассматриваемых по настоящему делу аукционах не является отклоняющейся от их обычного поведения на торгах.

При этом, по результатам изучения результатов торгов, максимально приближенных по характеристикам к рассматриваемым торгам, и заказчиком, по которым выступал МУП «Водоканал», Комиссией установлено, что снижение начальной максимальной цены контракта не более, чем на 1%, является достаточно распространенным и само по себе не свидетельствует о поддержании цен.

Учитывая изложенное, при рассмотрении дела № 016/01/11-701/2022 признаки нарушения ООО «СПК» и ООО «ЮКНА» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на 11 аукционах в электронной форме, не подтверждены, в связи с чем, рассматриваемые в рамках дела действия ответчиков не могут быть квалифицированы как нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 016/01/11-701/2022, возбужденного в отношении ООО «СПК» (ИНН 1659211742) и ООО «ЮКНА» (ИНН 1660186473) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО)