<…>

ООО «Хлеб»

606412, д. Рылово, д. 125,

Балахнинский р-н,

Нижегородская обл.

<…>

<…>

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 15.10.2019 года г. Краснодар

В полном объеме решение изготовлено 28.10.2019 года

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 124/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии:

Тихенький О.Л. – руководитель управления;

Членов комиссии:

Мурадян О.А. – начальник отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа;

Жигунова А.В. – заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

Маркелова О.В. заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа, рассмотрев дело № 124/2019 по признакам нарушения <…>; <…> пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое приводит или может привести к поддержанию цен на торгах по продаже имущества ИП <…> по лоту №1 (далее - аукцион № 025841), в отсутствие надлежащим образом уведомленных лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 124/2019 послужили заявления <…>, ООО «Хлеб» (далее – Заявители) о возможном нарушении антимонопольного законодательства на торгах по продаже имущества ИП <…> по лоту №1.

Из заявлений следует, что участники аукциона № 025841, в частности: <…> и <…> заключили и участвовали в соглашении, которое позволило повлиять на ход торгов, что привело или могло привести к поддержанию цен на аукционе № 025841, по результатам которых победителем признан <…>.

В ходе рассмотрения заявлений, а также документов и сведений, имеющихся в Управлении, Краснодарским УФАС России в действиях <…> и <…> установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое приводит или может привести к поддержанию цен на аукционе № 025841.

Приказом Краснодарского УФАС России от 30.04.2019 № 90 возбуждено дело № 124/2019 по признакам нарушения <…> и <…> пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 14.05.2019 рассмотрение дела назначено на 13.06.2019. К участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: <…>, <…>; в качестве Заявителей: <…>, ООО «Хлеб».

Определением от 13.06.2019 рассмотрение дела отложено до 10.07.2019.

Определением от 10.07.2019 рассмотрение дела отложено до 31.07.2019.

31.07.2019 Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела № 124/2019 (далее – Заключение), в связи с чем, рассмотрение дела № 124/2019 отложено до 05.09.2019. 05.09.2019 Комиссия, в связи с отсутствием уведомления <…> о времени рассмотрения дела № 124/2019, вынесла определение об отложении дела № 124/2019 до 15.10.2019.

В соответствии частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Частью 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции установлено, что копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

<…>, <…>, а также иные лица, участвующие в деле, возражения на заключение об обстоятельствах дела № 124/2019 не представили.

Комиссия, изучив все фактические обстоятельства и имеющиеся в деле № 124/2019 доказательства, выслушав мнения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

15.09.2018 в официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» опубликовано сообщение о проведении торгов по продаже имущества ИП <…> по лоту №1.

01.11.2018 года на сайте ЕФРСБ https://bankrot.cdtrf.ru опубликовано объявление о проведении электронного аукциона с открытой формой подачи предложений о цене по продаже имущества ИП <…> по лоту №1.

Согласно сведениям об имуществе, выставляемом на торги, его составе, характеристиках, предметом аукциона № 025841 является грузовой самосвал SCANIA P8X400 P440CB8X4EHZ, 2013 г.в., VIN X8UP8X40005317365, имеет повреждения, разукомплектован, требует значительных финансовых вложений для приведения в эксплуатационное состояние (является предметом залога Банка «Первомайский» ПАО).

Аукцион проводился в соответствии со статьей 110 Закона о несостоятельности (банкротстве), а также Порядком проведения торгов, в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, утвержденным приказом Министерства экономического развития РФ от 23. 07.2015 № 495 (далее – Порядок проведения торгов).

Продажа имущества осуществлялась на торгах в форме аукциона, открытого по составу участников, с открытой формой предоставления предложения о цене путем повышения начальной цены продажи имущества или предприятия должника на величину, равную "шагу аукциона", в порядке, установленном п. 3-19 ст. 110 Закона о несостоятельности (банкротстве).

Залоговым кредитором имущества выступил ПАО Банк «Первомайский».

Согласно Положению ПАО Банк «Первомайский» от 03.09.2018 о порядке, сроках и условиях реализации имущества <…>, являющегося предметом залога, установлен минимальный размер задатка и шага в размере 5%, что составило 57 203,39 рублей, от начальной цены продажи.

Начальная цена продажи 1 144 067,80 рублей.

Организатором торгов по продаже имущества ИП <…> по лоту №1 выступил Арбитражный управляющий <…>, действующий по решению Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-15049/16, а также на основании договора от 22.08.2018 № 2018.08.22-6 о предоставлении услуг ЭТП «Центр дистанционных торгов», заключенного с АО «ЦДТ».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на аукционе № 025841, в объеме необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 124/2019.

Процедура проведения электронного аукциона состоялась 14.12.2018 в 12:00 часов на электронной площадке http://cdtrf.ru.

Согласно протоколу от 12.12.2018, к участию в аукционе допущено 11 участников, в том числе: <…> и <…>, действующая в интересах <…> по агентскому договору от 06.11.2018 № 1.

Из сведений, представленных АО «ЦДТ» следует, что от участников аукциона поступили следующие итоговые предложения о цене контракта:

Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время
ООО «Реал Строй»	1 258 474,58	12:01:08
<…>	1 372 881,36	12:01:54

ООО «РЦА»	1 430 084,75	12:02:02
<…>	1 487 288,14	12:02:18
<…>	1 601 694,92	12:02:43
<…>	1 773 305,09	12:03:18
<…>	9 038 135,62	12:14:43

Торги признаны состоявшимися, победителем аукциона признан <…> (протокол от 14.12.2018), с итоговым предложением о цене в размере 9 038 135,62 руб. и с завышением начальной максимальной цены на 690%, отказавшийся впоследствии от заключения договора купли –продажи. Дата и время поступления предложения о цене: 14.12.2018 в 12:14:43.

Участником <…> предложена наиболее высокая цена, в размере 1 773 305,09 рублей, с завышением цены на 55% (дата и время поступления предложения о цене: 14.12.2018 в 12:03:18), по сравнению с предложениями других участников торгов, за исключением предложения победителя торгов, или, сделавшем предпоследнее предложение о цене в ходе торгов.

Ввиду отказа победителя от заключения договора купли –продажи, договор купли-продажи от 20.12.2018 № 4 заключен с <…> (цена приобретения имущества 1 773 305,09 руб.) на основании уведомления <…> о заключении агентского договора от 06.11.2018 № 1.

По результатам анализа имеющихся материалов установлены признаки использования специальных программ для реализации антиконкурентных соглашений, а именно, в ходе торгов <…> и <…> реализовали «стратегию сговора на торгах «таран», которая выразилась в следующем:

<…> сделала предложение в размере 1 773 305,9 рублей, после чего, <…> подал предложение в размере 1 830 508,48 рублей, и далее, пошагово, повышая стоимость до 9 038 135,62 руб., сделав около 127 шагов, при этом ценовые предложения подавались с разницей в 5 секунд, что указывает на использование продукта, запрограммированного на автоматическое повышение цены *каждые пять секунд*, что фактически ограничило возможность иных участников торгов подавать свои предложения о цене.

Наличие взаимной связи между формально независимыми участниками <…> и <…>, также подтверждается одинаковыми IP–адресами, с которых подавались ценовые предложения, что указывает на скоординированность действий указанных лиц.

Дата и время начала аукциона 14.12.2018 12:00

Дата и время окончания аукциона 14.12.2018 12:44:43

Пользователь	Дата, время входа и выхода	IP-адрес

<…>	11:46:15:1100-13:46:34:3830	62.183.125.202
<…>	11:45:21:0570- 13:45:34:3530	62.183.125.202

С даты и времени начала и окончания представления заявок с 06.11.2018 00:00 по 10.12.2018 23:59 участниками осуществлялись выходы на площадку с одного IP-адреса: 91.232.145.88, что указывает на подачу заявок на участие в торгах с одного IP-адреса.

<…>	16.11.2018	13:03:44:1000-14:24:22:0100	91.232.145.88
<…>	16.11.2018	12:19:55:2670-13:03:38:0000	91.232.145.88

29.10.2018, 19.10.2018, 18.10.2018 участниками торгов также были осуществлены выходы на площадку с одного IP-адреса:

<…>	29.10.2018	11:49:17:8430-13:56:08:3000	62.183.127.117
<…>	29.10.2018	11:34:27:8800-13:56:08:7370	62.183.127.117
<…>	19.10.2018	10:57:41:3130-12:13:08:4300	91.232.145.88
<…>	19.10.2018	09:47:23:2430-10:56:05:1370	91.232.145.88
<…>	18.10.2018	08:00:15:5100-09:00:53:4770	91.232.145.88
<…>	18.10.2018	07:59:39:2700-15:21:49:1800	91.232.145.88

Учетные записи <…> и <…> на площадке созданы 15.10.2018 также с одного IP адреса 91.232.145.88, с небольшой разницей во времени:

<…>	15.10.2018	18:42:20:9130-20:22:26:4400	91.232.145.88
<…>	15.10.2018	17:26:00:3130-18:41:38:4030	91.232.145.88

Из сведений, предоставленных оператором связи ООО «Новтек», IP-адрес 91.232.145.88 предоставлен <…> в рамках договора на услуги связи по предоставлению доступа к сети Интернет № 04-F1-0544 по адресу фактического подключения: г. Краснодар, ул. Рылеева, 358, к. 55.

IP-адреса 62.183.127.117, 62.183.125.202 входят в диапазон IP-адресов ПАО «Ростелеком».

Участниками аукциона являются физические лица - <…> и <…>, в свою очередь, указанные лица обладают статусом хозяйствующих субъектов, ввиду следующего.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции определено, что хозяйствующий субъект - это 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.

Физические лица, осуществляющие деятельность, приносящую доход, должны рассматриваться в качестве хозяйствующих субъектов, поскольку Закон о защите конкуренции регулирует правоотношения, возникающие между субъектами предпринимательской деятельности и иными лицами, чья деятельность в той или иной степени имеет определенные признаки предпринимательства. Важным в данном случае является не формальный (например, наличие или отсутствие государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя), а содержательный критерий предпринимательской деятельности (экономическая природа деятельности лица).

Ведение предпринимательской деятельности связано с хозяйственными рисками. В связи с этим для отнесения деятельности к предпринимательской существенное значение имеет не факт получения прибыли, а направленность действий лица на ее получение. При наличии достаточных оснований считать, что вышеуказанные признаки имеются в наличии, осуществляемую гражданином деятельность следует признать предпринимательской.

Если физическое лицо не зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя и участвует в торгах, от которых планируется систематически получать доход, то такое лицо будет являться субъектом правоотношений, регулируемых антимонопольным законодательством.

Из пояснений <...> следует, что он неоднократно принимал участие в подобного рода торгах (аукционах), в том числе с использованием разработанного с иными лицами программного обеспечения.

Между <...> (Агент) и <...> (Принципал) заключен агентский договор № 1 от 06.11.2018, по условиям которого Агент обязуется по поручению Принципала за вознаграждение совершить от имени и за счет Принципала юридические и фактические действия, необходимые для участия в торговой процедуре по продаже имущества должника в отношении лота № 1. Поручение по настоящему договору считается исполненным Агентом при условии утверждения организатором Торгов Агента или Принципала в качестве победителя Торгов, либо получения от организатора торгов предложения о заключении договора купли-продажи имущества - грузовой самосвал SCANIA P8X400 P440CB8X4EHZ, 2013г.в., VIN X8UP8X40005317365. В случае победы на торгах Принципал обязуется своевременно и полностью выплатить Агенту

вознаграждение.

Таким образом, участие <…> и <…>, в аукционе продиктовано экономическими (предпринимательскими) интересами, в связи с чем на указанных лиц распространяется запрет на антиконкурентные соглашения, установленные частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Действия <…> и <…> по подаче ценовых предложений и искусственному повышению начальной цены продажи без намерения заключить договор купли-продажи своей целью преследовали создание видимости конкурентной борьбы и введение в заблуждение остальных участников аукциона. Их поведение и действия направлены на исключение иных участников аукциона для предоставления преимуществ <…>, действующей в интересах <…>.

Таким образом, действия <…> и <…>, явились результатом реализованного ими при участии в аукционе устного соглашения, которые привели к поддержанию цен на аукционе № 025841.

В соответствии с п. 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.

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 силу части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции, совершение лицами, указанными в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением. Из анализа указанных норм следует, что 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 запрещается 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 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 ГК РФ).

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

Достигнутое между <…> и <…> соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, которое не обусловлено внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещает конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб гражданам и государству.

На основании вышеизложенного, <…> и <…> заключили до 15.10.2018 устное соглашение и участвовали в нем до 14.12.2018 включительно, которое привело к поддержанию цен на аукционе № 025841, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, в действиях <…> и <…> установлен факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое привело к поддержанию цен на аукционе № 025841.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях <…> и <…> факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

путем заключения и участия в соглашении, которое привело или могло привести к поддержанию цен на аукционе № 025841.

2. В связи с тем, что по итогам аукциона № 025841 заключен договор купли-продажи от 20.12.2018 № 4, предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела № 124/2019 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении <…> по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.
4. Передать материалы дела № 124/2019 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении <…> по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии О.Л. Тихенький

Члены Комиссии: О.А. Мурадян

А.В. Жигунова

О.В. Маркелова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.