РЕШЕНИЕ

по делу № 054/01/11-1150/2020

Резолютивная часть решения оглашена г. Новосибирск

03.12.2020 г.

Решение в полном объеме изготовлено

14.12.2020 г.

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

<…>

рассмотрев дело № 054/01/11-1150/2020 от 18.06.2020 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843, место нахождения: улица Арочная, дом 39, офис 13, город Кемерово, Кемеровская область - Кузбасс, 650000, далее – ООО «ФОРТУНА ПЛЮС»), Обществом с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259, место нахождения: улица Арочная, дом 39, офис 13, город Кемерово, Кемеровская область - Кузбасс, 650000, далее – ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС») и Индивидуальным предпринимателем Поздняковой <...> (ИНН 420524116817, место нахождения: <...>, далее – ИП Позднякова Е.В.) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843): <…> (по доверенности № 11/Ф от 03.12.2020г.) <…> (по доверенности № 12/Ф от 03.12.2020г.);

в присутствии представителей ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259): <…> (по доверенности № 7 от 03.12.2020г.) <…> (по доверенности № 8 от 03.12.2020г.);

в отсутствие индивидуального предпринимателя Поздняковой <...> и представителя Общества с ограниченной ответственностью «Осень» (уведомлены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Новосибирское УФАС России письмом ФАС России (вх. № 4579э от 18.03.2020) наделено полномочиями по рассмотрению заявления Общества с ограниченной ответственностью «Осень» (ИНН 7017149925), содержащего информацию о наличии в действиях ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), ИП Поздняковой Е.В. (ИНН 420524116817) признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О

защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при участии в ряде аукционов.

В соответствии с действующим регламентом в отношении ответчиков было проведен антимонопольное расследование, по результатам которого издан Приказ от 18.06.2020 г. № 105 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА ПЛЮС» (650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, улица Арочная, дом 39, офис 13, ОГРН 1104205018268, ИНН 4205209843, КПП 420501001), Обществом с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА-ПЛЮС» (650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, улица Арочная, дом 39, офис 13, ОГРН 1174205012838, ИНН 4205355259, КПП 420501001), Индивидуальным предпринимателем Поздняковой <...> (<…> ОГРНИП 319420500003075, ИНН 420524116817) части 1 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) представили следующие пояснения по существу дела (вх. № 21737э от 03.12.2020).

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (ст. 6 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", далее - Закон N 44-ФЗ).

Согласно ч. 1, ч.2 ст. 8 Закона N 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством РФ и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон N 135-ФЗ) признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Ни Законом N 44-ФЗ, ни Закон N 135-ФЗ не запрещено участие в торгах любых

юридических и физических лиц, в том числе индивидуальный предпринимателей, а равно выход на единую торговую площадку с одного и того же IP-адреса. Данный факт не является безусловными доказательствами наличия картельного сговора.

При этом в силу положений статьи 4 упомянутого Закона хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход (пункт 5); 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 (пункт 7); соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18).

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в любой форме, о которой свидетельствуют сведения, содержащиеся в документах хозяйствующих субъектов, скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом "О защите конкуренции".

Также согласно части 1 статьи 8 Закона "О защите конкуренции" согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий, в частности, результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них, действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Из разъяснений, данных Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 2 постановления от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", следует, что при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными (статья 8 Закона), арбитражным судам следует учитывать: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин.

Подтверждать отсутствие со стороны конкретного хозяйствующего субъекта нарушения в виде согласованных действий могут в том числе доказательства наличия объективных причин собственного поведения этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке и (или) отсутствия обусловленности его действий действиями иных лиц.

Таким образом, квалифицирующее значение для вмененного нарушения антимонопольного законодательства имеет совершение хозяйствующими субъектами отвечающих интересам каждого и заранее известных каждому противоправных и негативно влияющих на конкурентную среду согласованных действий на одном товарном рынке, относительно синхронно и единообразно при отсутствии к тому объективных причин. При этом известность каждому из субъектов о согласованных действиях друг друга заранее может быть установлена не только при представлении доказательств получения ими конкретной информации, но и исходя из общего положения дел на товарном рынке, которое предопределяет предсказуемость такого поведения как групповой модели, позволяющей за счет ее использования извлекать неконкурентные преимущества.

В силу приведенных ниже описаний действий участников товарного рынка при участии в открытых электронных аукционах, по которым вменяется нарушение антимонопольного законодательства, а именно установлены признаки заключенного антиконкурентного соглашения можно сделать вывод о том, что действия ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) и ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817) не привели и не могли привести ни к повышению, ни к снижению, ни к поддержанию цен на торгах.

По закупке № 0139100001519000205 «Оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту систем обеспечения безопасности в зданиях районных, городских судов Кемеровской области» в качестве участников закупки выступали ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259). Заявки были поданы от двух фирм, поскольку были сомнения в правильности оформления первой части заявки в связи со усложнённой инструкцией по оформлению первых частей заявок. В процессе аукциона было подано ценовое предложение только от ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) не участвовало в аукционе, а, следовательно, не предпринимало действий, способных привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах. Более того, во время проведения электронного аукциона выход в личный кабинет ООО «Фортуна Плюс» не осуществлялся по причине отсутствия необходимости участия в закупке. В данном электронном аукционе также принимало участие ООО «Кибернетике», от которого не было подано не одного ценового предложения.

По закупке № 0139100001519000136 «Выполнение работ по техническому обслуживанию и текущему ремонту систем обеспечения безопасности в зданиях районных, городских судов Кемеровской области» в качестве участников закупки, аналогично предыдущей, выступали ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259). Заявки были поданы от двух фирм, поскольку были сомнения в правильности оформления первой части заявки в связи со усложнённой инструкцией по оформлению первых частей заявок. По результатам рассмотрения первых частей заявок в отношении заявок ООО «Фортуна Плюс»

(заявка №1) и ООО «Фортуна-Плюс» (заявка №2) было принято решение о допуске к участию в аукционе. Получив допуск к участию, в процессе аукциона было подано ценовое предложение только от ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259). ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) участие не принимала. Более того, во время проведения электронного аукциона выход в личный кабинет ООО «Фортуна Плюс» не осуществлялся по причине отсутствия необходимости участия в закупке. В данном электронном аукционе также принимало участие ООО «АРТЕЛЬ», от которого не было подано не одного ценового предложения.

По закупке № 0139100006820000003 «Оказание услуг по комплексному обслуживанию здания, помещений Кемеровского областного суда и прилегающих территорий» участниками закупки выступали ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) и ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817). ИП Позднякова Е.В. ценовых предложений не подавала, подача заявки была обусловлена учебными целями, для получения опыта в подачи заявок на участие в электронных аукционах. ИП Позднякова Е.В не является конкурентом ООО «Фортуна Плюс» и ООО «Фортуна-Плюс, поскольку не являлась исполнителем по контрактом со сходными услугами. Закупка не состоялась, определение поставщика отменено. К тому же как видно из аукционной документации в закупки было 8 участников, от которых не были поданы ценовые предложения.

По закупке № 0139100006819000039 «Услуги по техническому обслуживанию и работы по ремонту комплексных систем безопасности, установленных на объектах судах» ситуация складывалась следующим образом: были поданы заявки от ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817). Заявки были поданы от двух фирм, поскольку были сомнения в правильности оформления первой части заявки в связи со усложнённой инструкцией по оформлению первых частей заявок. Ценовое предложение было сделано от «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843), 25.09.2019 года был размещен протокол о подведении итогов электронного аукциона, далее аукцион был приостановлен в связи с подачей жалобы. 14.10.2020г. - закупка вернулась на этап «подачи заявок». Заявка была подана только от ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259). Данный факт подтверждается материалами дела, стр. 7 заключение об обстоятельствах дела. В таблице ясно видно, что заявки были поданы в разное время. ИП Позднякова 18.09.2020г., ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) - 18.09.2019г. А ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) подала заявку 21.10.2019г. после возобновления процедуры. То есть ранее размещенный протокол был аннулирован, и процедура электронного аукциона проходила заново. В таблице также указано в какое время было подано ценовое предложение. Ценовые предложения от ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) были поданы с разницей в 1 месяц. Поэтому довод о том, что ценовые предложения идентичны - несостоятелен. Речь идет о двух разных процедурах (до отмены/после отмены). Кроме того, согласно протокола рассмотрения первых частей заявок (до отмены) обе заявки, «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817), были допущены. В связи с чем после переразмещения закупки при подготовке заявки сомнений в ее правильности не возникло. Специалист, осуществляющий подачу заявки, не обладал информацией, что заявки, поданные до отмены закупки автоматически переносятся на новую закупку. В связи с чем заявки «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817) были автоматически перенесены ЭТП в статус «заявка направлена». Заявка ИП Поздняковой Е. В. была возвращена по причине отсутствия денежных средств на

спецсчете для обеспечения заявки, что косвенно свидетельствует об отсутствии намерения подавать заявку. ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) была допущена к дальнейшему участию, так как на спецсчете организации оказалась необходимая сумма денежных средств (по причине активного участия в закупках на спецсчете организации всегда находилась значительная сумма денежных средств). Однако, ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205509843) фактического участия в аукционе не принимала. Об этом, как уже говорилось, свидетельствует тот факт, что ценовые предложения были поданы с разницей месяц.

По закупке № 31908697502 «На право заключения договора возмездного оказания услуг по техническому обслуживанию установок пожарной автоматики помещений, зданий и сооружений для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация» заявки были поданы от ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259). Заявки были поданы от двух фирм, поскольку были сомнения, что заявка ООО «Фортуна- Плюс» (ИНН 4205355259) будет признана соответствующий по критерию «квалификационные требования». Как итог, только одна заявка была признана соответствующей. Из этого, можно сделать вывод, что ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) не предпринимало действий, направленных на повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

По закупке № 0139200000119010357 «Оказание услуг по техническому обслуживанию охранно-пожарной сигнализации» аналогичная ситуация со сложностью составления первых частей заявок. Заявки были поданы от ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), причем ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) не подавала ценовых предложение. В вышеуказанном аукционе были поданы 6 заявок и помимо ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) было подано еще ценовое предложение от ООО «СВС».

Снижение начальной цены на аукционах является целевым правомерным поведением, поскольку имеет целью приобретение услуг для государственных нужд по минимально возможной цене.

При этом, противоправным и антиконкурентным снижение цены на аукционе становится лишь в случае, когда участник торгов действует с целью причинения вреда иным лицам или с целью злоупотребления правом: снижает цену ниже уровня рентабельности и вынуждает иных участников, выигравших торги, заключить договор на невыгодных для себя условиях либо в случае выигрыша отказывается от заключения договора. (Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 11.08.2016г. № Ф10-2790/16 по делу № А54-3726/2015) Кроме того, как указано в Постановлении Арбитражного суда, приведенного выше, выход на единую электронную торговую площадку с одного и того же IP-адреса не является доказательством подачи заявок с одного компьютера и наличия в связи с этим соглашения.

Следует также указать на тот факт, что ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817) не является конкурентом ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843), ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), поскольку у нее отсутствует лицензия МЧС (деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений), которая необходима для выполнения всех вышеуказанных видов работ, согласно контрактам, по которым вменяется сторонам антиконкурентное соглашение.

ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) и ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259) также не являются между собой конкурентами, поскольку ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) не являлась субъектом малого предпринимательства для которых были проведены вышеуказанные закупки. Таким образом, даже если ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843) подавала заявку, ее отклоняли поскольку она не входила в реестр СМП.

Таким образом, действия ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843), ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817) при подачи заявок для участия в торгах, а также при подаче ценовых предложений нельзя расценивать как картель, поскольку вышеуказанные лица не совершали действий по ограничению других участников торгов, не сдерживали цену и являются добросовестными участниками товарного рынка.

Квалификация действий хозяйствующих субъектов при подготовке и участии в торгах по части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции должна учитывать наступление или возможность наступления негативных последствий, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а именно: повышение, снижение или поддержание цен на торгах. Никаких негативных последствий не наступило в результате действий ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843), ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817).

Более того, ООО «Фортуна Плюс» (ИНН 4205209843), ООО «Фортуна-Плюс» (ИНН 4205355259), ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817) не препятствовало участию в закупках других лиц и не сдерживала, путем согласованных действий, цены на торгах.

Относительно доводов Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области о регистрации ООО и ИП по одному адресу, подачи заявок с одного IP-адреса, а также наличие взаиморасчетов между юридическими лицами, следует указать на то, что вышеуказанные обстоятельства не говорят о создании картеля с целью поддержания, снижения или повышения цен на торгах. Действующим законодательством не запрещено осуществление взаиморасчетов между сторонами договора, будь то юридические лица или индивидуальные предприниматели. А также не запрещено регистрация юридического лица или индивидуального предпринимателя по единому адресу.

В результате анализа и сопоставления документов, полученных антимонопольным органом в ходе расследования и рассмотрения настоящего дела установлено следующее.

Давая оценку факту нахождения/не нахождения ответчиков по делу в составе группы лиц (в понимании норм Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции») необходимо отметить следующее.

ООО «ФОРТУНА ПЛЮС»
650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, улица Арочная,

650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, улица Арочная, дом 39, офис 13, ОГРН: 1104205018268, ИНН: 4205209843, КПП: 420501001. Директор: <..> Учредители: <…> (60%), <…> (20%), Поздняков <…> (20%).
ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС»
650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, улица Арочная, дом 39, офис 13, ОГРН: 1174205012838, ИНН 4205355259, КПП 420501001. <...>
ИП Позднякова Е.В.
<…> ОГРНИП: 319420500003075, ИНН: 420524116817.

Таким образом, ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Позднякова Е.В. не входят в одну группу лиц по основаниям, указанным в частях 7, 8 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, условия о допустимости соглашений (иммунитет вменения создания картеля), установленные в части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), ИП Позднякову Е.В. не распространяются, и при участии в конкурентных процедурах данные хозяйствующие субъекты должны соблюдать требование пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Новосибирским УФАС России были направлены запросы на электронные торговые площадки о предоставлении информации обо всех торгах, в которых принимали участие ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. (ИНН 420524116817) за период с 2017 года по настоящее время.

В ходе сбора и анализа сведений, представленных электронными торговыми площадками установлено следующее.

Согласно сведениям «НЭП-Фабрикант» (вх. № 6146 от 09.04.2020; вх. № 11913э от 02.07.2020), при регистрации на указанной ЭТП, ИП Позднякова Е.В. приложила копию своих паспортных данных. Адрес регистрации (<…>) идентичен местонахождению хозяйствующих субъектов ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) - <…> (согласно сведениям ЕГРЮЛ).

Кроме того, при регистрации на указанной ЭТП, ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) приложило документ «Решение об одобрении сделки» (Решение №18, Внеочередного общего собрания участников от 03.02.2017 г.).

Указанным документомустановлено, что секретарем собрания являлась <…> (в настоящий момент является директором и единственным учредителем ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) - представлено ниже.

<...>

30.12.2019г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139100001519000205.

Наименование объекта закупки «Оказание услуг по техническому обслуживанию и текущему ремонту систем обеспечения безопасности в зданиях районных, городских судов Кемеровской области».

НМЦК: 5 356 100,00 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является Управление Судебного департамента в Кемеровской области (650010, Кемеровская область, город Кемерово, улица Красноармейская, дом 41, ИНН 4207054289, ОГРН 1024200687554, КПП 420501001).

В качестве участников закупки № 0139100001519000205 выступали следующие организации:

Название участника закупки	ИНН участника закупки	Дата и время подачи заявки	IP подачи заявки	IP подачи ЦП
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА ПЛЮС"	4205209843	2020-01-08 11:29:36	**<...>**	Не подавалась
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	2020-01-08 12:06:48	**<...>**	**<...>**
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КИБЕРНЕТИКС"	4217131285	----------	----------	----------

Победителем закупки определено «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259).

Сумма заключенного контракта - 5 351 770,00 рублей.

27.09.2019г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139100001519000136.

Наименование объекта закупки «Выполнение работ по техническому обслуживанию и текущему ремонту систем обеспечения безопасности в зданиях районных, городских судов Кемеровской области».

НМЦК: 1 455 104,61 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является Управление Судебного департамента в Кемеровской области (650010, Кемеровская область, город Кемерово, улица Красноармейская, дом 41, ИНН 4207054289, ОГРН 1024200687554, КПП 420501001).

В качестве участников закупки № 0139100001519000136 выступали следующие организации:

Название участника закупки	ИНН участника	Дата и время подачи заявки	IP подачи заявки	IP подачи ЦП
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА ПЛЮС"	4205209843	2019-10-14 09:39:54	**<...>**	-
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "АРТЕЛЬ"	4205223968	----------	----------	-
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	2019-10-14 09:59:57	**<...>**	**<...>**

Победителем закупки определено «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259).

Сумма заключенного контракта - 1 455 104,61 рублей.

07.02.2020г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139100006820000003.

Наименование объекта закупки «Оказание услуг по комплексному обслуживанию здания, помещений Кемеровского областного суда и прилегающих территорий».

НМЦК: 15 000 000,00 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является Кемеровский областной суд (650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, проспект Химиков,

дом 9, ИНН: 4209030981, КПП: 420501001, ОГРН: 1034205015668).

В качестве участников закупки № 0139100006820000003 выступали следующие организации:

Название участника закупки	ИНН	Статус заявки участника	Дата и время подачи заявки	IP подачи заявки	IP подачи ЦП
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СИБСТРОЙ"	4205242696	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	Возвращена	2020-02-20 05:05:26	**<...>**	**<...>**
ПОЗДНЯКОВА <...>	420524116817	Подана, Нет ценовых предложений	2020-02-20 10:01:56	**<...>**	-
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "МОЛОТ"	4205291750	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СК ЗЕНИТ"	5406991030	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОИТЕЛЬНАЯ КОМПАНИЯ "МОНОЛИТ"	4205245792	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ОСЕНЬ"	7017149925	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "АЙСБЕРГ"	4205354713	----------	----------	----------	----------

В ходе подачи заявок установлено, что заявки ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) (включая ценовые предложения) и ИП Поздняковой Е.В. подавались с одного ip-адреса: <...>.

Закупка не состоялась, определение поставщика отменено (10.03.2020 г.).

Электронная торговая площадка ЗАО «Сбербанк-АСТ» (вх. № 5492э от 06.04.2020) представила

сведения по закупке № 0139100006819000039.

Исходя из ответа, установлено следующее.

11.09.2019г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139100006819000039.

Наименование объекта закупки «Услуги по техническому обслуживанию и работы по ремонту комплексных систем безопасности, установленных на объектах судах».

НМЦК: 1 015 249,33 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является Кемеровский областной суд (650000, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, проспект Химиков, дом 9, ИНН: 4209030981, КПП: 420501001, ОГРН: 1034205015668).

В качестве участников закупки № 0139100006819000039 выступали следующие организации:

Полное наименование участника	ИНН	Телефон	e Mail	Дата подачи заявки	Ценовое предложение	IP подач заявок	IP подач ценовых предложений
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	<.....>	<...>	2019-10-21 12:03:40	1 010 173,08	(21.10.2019 12:03 IP=<...>);	(24.10.2019 06:11 IP=<...>);
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЦЕНТР СИСТЕМ БЕЗОПАСНОСТИ"	3810069790	----------	----------	----------	----------	----------	----------
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА ПЛЮС"	4205209843	<.....>	<...>	2019-09-18 05:38:49	1 010 173,08	(18.09.2019 05:38 IP=<...>);	(23.09.2019 09:00 IP=<...>);
ПОЗДНЯКОВА <...>	420524116817	<.....>	<...>	2019-09-18 07:06:02	0,00	(18.09.2019 07:06 IP=<...>);	-

Победителем закупки определено ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259).

Сумма заключенного контракта - 1 010 173,08 рублей.

Заявки (первая часть) ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. по содержанию являются идентичными.

Анализируя свойства заявок ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) установлено, что заявки созданы одномоментно (дата - 10.01.2019 г. время - 13:14).

Заявки «ЦЕНТР СИСТЕМ БЕЗОПАСНОСТИ» и ИП Поздняковой Е.В. отозваны по причине нехватки средств при возобновлении аукциона.

Из анализа свойств файлов участников вышеуказанных аукционов установлено, что все документы, представленные заказчиком в ЕИС, в обезличенном формате PDF. Таким образом, установить авторов свойств файлов заявок не представляется возможным.

Исходя из таблицы следует, что подача заявок и подача ценовых предложений ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. осуществлялись с одного ip-адреса (<...>).

Сумма ценового предложения ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) идентична - составила 1 010 173,08 рублей.

Согласно сведениям АО «Единая Электронная Торговая Площадка» (вх. №17770э от 30.06.2020) установлено следующее.

23.12.2019г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении запроса предложений № 31908697502.

Наименование объекта закупки «На право заключения договора возмездного оказания услуг по техническому обслуживанию установок пожарной автоматики помещений, зданий и сооружений для нужд Кемеровской ТЭЦ АО «Кемеровская генерация».

НМЦК: 1 800 000,00 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является
Акционерное общество «КЕМЕРОВСКАЯ ГЕНЕРАЦИЯ» (650000, Кемеровская область, город Кемерово, проспект Кузнецкий, дом 30, ИНН 4205243192, ОГРН 1122224002284, КПП 420501001).

В качестве участников закупки № 31908697502 выступали следующие организации:

Наименование участников	ИНН участников	Дата заявки	IP-адрес заявки
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА ПЛЮС"	4205209843	2020-01-09 11:15:32+03	**<...>**
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	2020-01-09 11:42:55+03	**<...>**

В результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей.

Победителем закупки определено «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843).

Сумма заключенного контракта - 1 455 104,61 рублей.

Согласно сведениям ООО «РТС-Тендер» (вх. №17740э от 29.06.2020) установлено следующее.

28.11.2019г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении запроса предложений № 0139200000119010357.

Наименование объекта закупки «Оказание услуг по техническому обслуживанию охранно-пожарной сигнализации».

НМЦК: 5 209 366,67 рублей.

Организатором и заказчиком закупки является Департамент контрактной системы Кемеровской области (650000, Кемеровская область, город Кемерово, проспект Советский, дом 63, ИНН 4205120352, ОГРН 1064205130373, КПП 420501001).

В качестве участников закупки № 0139200000119010357 выступали следующие организации:

Организация	ИНН	Дата заявки	IP адрес	IP подачи ЦП
ООО "СБ СЕРВИС"	4205315256	09.12.2019 07:20	<...>	-
ООО "ФОРТУНА ПЛЮС"	4205209843	16.12.2019 14:22	**<...>**	-
ООО "КУЗБАССВЯЗЬСЕРВИС"	4205287425	17.12.2019 05:02	<...>	-
ООО " СВС"	2221212938	17.12.2019 04:21	<...>	<...>
ООО "ФОРТУНА-ПЛЮС"	4205355259	16.12.2019 14:21	**<...>**	**<...>**
ООО "ИНВЕСТ"	5413000072	16.12.2019 18:08	<...>	-

Победителем закупки определено «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259).

Сумма заключенного контракта - 5 079 132,47 рублей.

Из анализа свойств файлов участников вышеуказанных аукционов установлено, что все документы, представленные заказчиком в ЕИС, в обезличенном формате PDF. Следовательно, установить авторов свойств файлов заявок не представляется возможным.

Кроме того, ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), ИП Позднякова Е.В. подавали заявки, а также ценовые предложения при участии на торгах с одного ip-адреса: <...>.

Исходя из анализа вышеизложенных торгов, ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) приняло участие в торгах с ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ИП Поздняковой Е.В., НМЦК которых составила 29 835 820.61 рублей. Контракты заключены на сумму 12 896 180.16 рублей.

ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) приняло участие в торгах с ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В, НМЦ которых составила 14 835 820.61 рублей. Контракты заключены на сумму 1 455 104,61 рублей.

ИП Позднякова Е.В. приняла участие в торгах с ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), НМЦ которых составила 16 015 249.33 рублей. Контракты не заключались.

Ip-адрес (от англ. Internet Protocol Address) - уникальный сетевой адрес узла компьютерной сети, построенной по протоколу ip. При связи через сеть Интернет требуется глобальная уникальность адреса, в случае работы в локальной сети требуется уникальность адреса в пределах сети. Имеет длину 4 байта. Обычно первый и второй байты определяют адрес сети, третий байт определяет подсети, а четвертый - адрес компьютера подсети.

Для выявления принадлежности ip-адреса <...>, Новосибирским УФАС России был сделан запрос провайдеру ООО «Е-Лайт-Телеком».

В соответствии с ответом оператора электронной связи, по данному ip-адресу, провайдер предоставляет услуги связи ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843). С указанным абонентом заключен договор № 14098-ю с 02.12.2016 года.

Таким образом, как было указано раннее, участники торгов ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), осуществляли процессуально значимые действия при участии на торгах из одного физического места (ip-адрес: <...>). Данный факт указывает на тесные связи вышеуказанных хозяйствующих субъектов, а также на антиконкурентное поведение участников.

Инспекция Федеральной налоговой службы по г. Кемерово представила сведения обо всех расчетных счетах (открытых и закрытых) ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ИП Поздняковой Е.В. и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259).

Для получения дополнительных сведений, Новосибирским УФАС России направлены запросы в Банки в отношении перечисления денежных средств между вышеуказанными хозяйствующими субъектами, а также IP - адресов, с которых проводились перечисления денежных средств юридических лиц в системе «Банк Клиент».

Исходя из анализа ответов банков установлено следующее.

<…>

Из вышеуказанных таблиц следует, что <…>.

Кроме того<…>.

АО «Кемсоцинбанк» представило протокол сеансов связи с использованием системы «Банк-клиент» за период с 09.01.2017г. по 23.04.2019г. ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843). При подключении клиента к системе «Банк-клиент», клиентом самостоятельно производится установка программного обеспечения, полученного на сайте Банка, генерация криптографических ключей, создание ключевых дискет и формирование электронного запроса на сертификаты ключей.

При анализе данных, предоставленных АО «Кемсоцинбанк», установлено, что ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) <…>.

Согласно предоставленной выписке по операциям на счете по расчетному счету, Коммерческий банк «КОЛЬЦО УРАЛА» (вх. № 12347 от 07.07.2020; вх. № 12349 от 07.07.2020; вх. № 12881 от 14.07.2020; вх. № 12880 от 14.07.2020<…>.

<…>

В вышеуказанных таблицах фрагментарно представлены взаиморасчеты между хозяйствующими субъектами. Установлено, что <…>.

Коммерческий банк «КОЛЬЦО УРАЛА» представил протокол сеансов связи с использованием системы «Банк-клиент» за период с 10.01.2017г. по 27.06.2019г. ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843). Установлено, что <…>.

Также, сведения о входе в систему «Банк-клиент» ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) с ip-адреса <...> представил ПАО «Промсвязьбанк» (вх. № 11871 от 30.06.2020, фрагментарно представлено в таблице).

Исходя из анализа сведений банков, выявлены взаиморасчеты между юридическими лицами «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ИП Поздняковой Е.В. и ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), что указывает на тесные хозяйственные связи.

Таким образом, осуществление процессуально значимых действий с банковскими счетами трех хозяйствующих субъектов-конкурентов, а также вход в систему «Банк-клиент», подача заявок и ценовых предложений на торгах из одного физического места под одним ip-адресом (<...>) указывает на взаимосвязь данных лиц.

В ходе установления наличия хозяйственных и иных связей указанных лиц, Новосибирским УФАС России направлен запрос Обществу с ограниченной ответственностью «Мэйл.Ру» о пользователях электронных ящиков (<...> и <...>) - публично задекларированные адреса вышеуказанных лиц, согласно сведениям электронной торговой площадки.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, Общество с ограниченной ответственностью «Мэйл.Ру» представила сведения об IP-адресах, с которых пользователями Электронных ящиков (<...> и <...>) совершались соединения при использовании сервиса электронной почты в период 13.03.2019-13.03.2020 гг.

ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843)	ИП Позднякова Е.В
Электронный почтовый ящик: <...>	Электронный почтовый ящик: <...>
Имя: <…> Регистрация (Ip-адрес): <...>	Имя: <…> Регистрация (Ip-адрес): <…>

Исходя из нижепредставленной таблицы (фрагментарно) следует, что ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ИП Позднякова Е.В. осуществляли входы в электронные ящики одномоментно с одних и тех же IP-адресов.

<...>	<...>
<...>	
2019-05-07 10:25:54 <...>	2019-05-07 10:26:15 <...>
2019-05-13 05:31:49 <...>	2019-05-13 05:27:20 <...>
2019-05-14 06:22:25 <...>	2019-05-14 06:13:13 <...>
2019-05-28 07:37:19 <...> 2019-05-28 07:41:45 <...>	2019-05-28 07:39:01 <...>
<...>	
2019-06-11 16:45:43 <...>	2019-05-08 12:41:39 <...>
<...>	
2019-07-03 17:34:05 <...>	2019-06-05 13:24:01 <...>

2019-07-03 17:35:42 <...>	2019-06-08 17:28:262 17.118.79.34
2019-07-03 17:36:48 <...>	2019-07-11 16:48:47 <...>
<...>	
2019-06-18 09:31:33 <...>	2019-06-08 17:29:27 <...>
<...>	
2019-08-17 20:58:00 <...>	2019-08-17 19:57:33 <...>

Таким образом, ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» ИНН 4205209843 (<...>) и ИП Позднякова Е.В. (<...>) осуществляют авторизацию в электронной почте с одной ip-адреса, что также указывает на отсутствие между данными хозяйствующим субъектами отождествления друг друга как конкурентов на товарном рынке.

Также, на момент рассмотрения дела представитель ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) подтвердил то факт, что ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) осуществляло подготовку заявок для ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. (согласно протоколу от 30.09.2020г.).

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.

В соответствии с п.7 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

В силу п.2 ч. 1 ст. 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.

Под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Квалификация действий хозяйствующих субъектов при подготовке и участии в торгах по части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции должна учитывать наступление или возможность наступления негативных последствий, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а именно: повышение, снижение или поддержание цен на торгах.

При наступлении или возможности наступления перечисленных последствий заключения антиконкурентного соглашения доказыванию подлежит причинно-следственная связь между соглашением и наступившими или потенциальными последствиями в виде повышения, снижения или поддержания цен на торгах.

Разделение аукционов между участниками торгов является одной из форм реализации антиконкурентного соглашения, результатом чего является поддержание цен на торгах, отсутствие конкурентной борьбы между участниками.

При этом сам факт ограничения конкуренции в случае наступления либо возможности наступления негативных последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом (запрет "per se").

Та ситуация, когда два хозяйствующих субъекта, являясь внешне самостоятельными игроками товарного рынка принимают участие в государственных (муниципальных) торгах, при этом фактически не являясь конкурентами несет потенциальную угрозу конкурентных соглашений.

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.

Конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

Согласно правовой позиции, сформулированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10, для заключения вывода о наличии нарушений антимонопольного законодательства, выражающихся в создании картеля (заключении антиконкурентного соглашения), не требуется доказывание антимонопольным органом фактического исполнения участниками картеля условий соответствующего противоправного соглашения, а также фактического наступления последствий, указанных в части 1 статьи 11 Закона о конкуренции, поскольку рассматриваемое нарушение состоит в самом достижении участниками картеля договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в названной норме последствиям.

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.

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции, которыми являются: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Как обосновано, указывает Седьмой Арбитражный Апелляционный суд в Постановлении № А45-12373/2018, хозяйствующие субъекты, являясь отдельными юридическими лицами, выступали в торгах как самостоятельные участники, подавали заявки и принимали участие в аукционах, создавая видимость конкуренции, в дальнейшем осуществляли исполнение контрактов.

Указанная позиция поддержана Определением Верховного Суда РФ от 19 августа 2019 г. N 304-ЭС19-14085.

Таким образом, ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259), ИП Позднякова Е.В. (ИНН 420524116817), являясь хозяйствующими субъектами-конкурентами в понимании антимонопольного законодательства в рамках торгов № 0139100006819000039, № 0139100006820000003, № 0139100001519000205, № 0139100001519000136, № 0139200000119010357, № 31908697502, осуществляли деятельность на одном товарном рынке.

Отсутствие конкурентной борьбы между участниками не соответствует основным принципам ни контрактной системы в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, ни закупок для отдельных видов юридических лиц.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства

антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно Приказу ФАС России от 28.04.2010 N "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее - Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.9 настоящего Порядка.

В соответствии с пунктом 10.9 по делам, возбужденным по признакам нарушения, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статьи 17 Закона о защите конкуренции); предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции); предмета договоров на оказание соответствующих финансовых услуг (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 18 Закона о защите конкуренции);

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в том объеме, который установлен Приказом ФАС России от 28.04.2010 N "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке".

Как следует из разъяснений N 3 Президиума ФАС России, утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 N 3, при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут использоваться прямые и косвенные доказательства.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

Факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на

основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Принимая данное Решение Комиссия Новосибирского УФАС России исходит из совокупности всех имеющихся доказательств, в частности:

- подача заявок, подача ценовых предложений, совершение действий на ЭТП осуществляли с использованием единой инфраструктуры (одинаковые IP-адреса, оформление заявок);

- фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу;

- авторизация на почтовых сервисах с одних и тех же IP-адресов;

- наличие взаиморасчетов между участниками, свидетельствующих о наличии взаимной заинтересованности в ведении хоздеятельности;

- совпадение ip-адресов входа/выхода в системе «Банк Клиент» (<...>).

Указанное свидетельствует о том, что ответчики по делу не позиционируют себя как конкуренты.

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.

Состав данного нарушения является формальным, т.е. не требует доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления.

Та ситуация, при которой два и более хозяйствующих субъекта, формально являясь независимыми игроками товарного рынка (не входят в группу лиц) принимают участие в торгах, либо осуществляют подготовку к такому участию (подают заявку в дальнейшем не реализуя право на участие в торгах) при этом фактически не позиционируют себя как конкуренты (согласно обстоятельствам дела) создает неизбежный риск возникновения ограничения, либо устранения конкуренции при проведении торгов.

С учетом указанного, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о наличии между ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. заключенного антиконкурентного соглашения (картель) целью которого является обеспечение победы определенному хозяйствующему субъекту при проведении открытых электронных аукционов: № 0139100006819000039, № 0139100006820000003, № 0139100001519000205, № 31908697502, № 0139100001519000136, № 0139200000119010357.

Недопустимы соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, если такие соглашения не только приводят, но и могут привести к поддержанию цен на торгах, а поведение ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В. оценивается как недопустимое в соответствии с п.2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России усматривает нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выраженные заключении и реализации антиконкурентного соглашения, которое привело или могло привести к снижению, поддержанию, повышению цен в выше указанных торгах.

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.

ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) приняло участие в торгах с ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) и ИП Поздняковой Е.В., НМЦК которых составила 29 835 820.61 рублей.

Контракты заключены на сумму 12 896 180.16 рублей.

ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843) приняло участие в торгах с ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ИП Поздняковой Е.В, НМЦ которых составила 14 835 820.61 рублей.

Контракты заключены на сумму 1 455 104,61 рублей.

ИП Позднякова Е.В. приняла участие в торгах с ООО «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259) и ООО «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843), НМЦ которых составила 16 015 249.33 рублей.

Контракты не заключались.

Таким образом общий доход картеля не превышает 50 000 000 рублей, основания для направления материалов дела в правоохранительные органы Комиссией не усматриваются.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА ПЛЮС» (ИНН 4205209843, место нахождения: улица Арочная, дом 39, офис 13, город Кемерово, Кемеровская область - Кузбасс, 650000), Общество с ограниченной ответственностью «ФОРТУНА-ПЛЮС» (ИНН 4205355259, место нахождения: улица Арочная, дом 39, офис 13, город Кемерово, Кемеровская область - Кузбасс, 650000) и индивидуального предпринимателя Позднякову <...> (ИНН 420524116817, место нахождения: <...>) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, путем заключения и реализации антиконкурентного соглашения, которое привело или могло привести к снижению, поддержанию, повышению цен в указанных торгах.
2. Выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать имеющиеся материалы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для решения вопроса о привлечении ответчиков по настоящему делу к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.