

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 082/01/11-164/2021

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

21.07.2021

г. Симферополь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее - Крымское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства руководитель ****, на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю от 20.07.2021 № 180 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 082/01/11-164/2021,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России) поступили материалы Прокуратуры Республики Крым (далее – прокуратура) (вх. № 4577ов от 22.06.2021) о возможном нарушении антимонопольного законодательства, выразившегося в заключении картельного соглашения между обществом с ограниченной ответственностью «****» (далее – ****) и обществом с ограниченной ответственностью «****» (далее – ****) участников открытого аукциона № 79 по приобретению права на заключение договора водопользования в части использования акватории пруда 72р, бассейн Бельбек, Бахчисарайский район, расположенной в Республике Крым, Бахчисарайский район, Голубинский с/с, площадью 0,0204 км² (извещение на сайте в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» - <https://torgi.gov.ru> № 301120/11244530/01).

Крымским УФАС России установлено следующее.

30.11.2020 на официальном сайте www.torgi.gov.ru Министерством экологии и природных ресурсов было опубликовано извещение о

проведении открытого аукциона на право заключения договора водопользования в части использования акватории пруда 72р, бассейн Бельбек, Бахчисарайский район, расположенной в Республике Крым, Бахчисарайский район, Голубинский с/с, площадью 0,0204 км².

Дата приема заявок на участие в аукционе установлена с 30 ноября 2020 года до 28 января 2021 года. Дата и время проведения аукциона: 02 февраля 2021 года в 09:35 часов. Начальная цена предмета аукциона - 268 888 (двести шестьдесят восемь тысяч восемьсот восемьдесят восемь) рублей 32 копейки. Шаг аукциона – 26 888,83 (двадцать шесть тысяч восемьсот восемьдесят восемь) рублей 83 копейки.

29.01.2021 на официальном сайте www.torgi.gov.ru был опубликован протокол № 79-1 рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Согласно указанному протоколу для участия в аукционе поступили три (три) заявки от следующих заявителей:

№ 1 - ООО ****;

№ 2 – ООО ****;

№ 3 – ООО ****.

Все три заявителя были допущены к торгам и приняли участие в аукционе.

02.02.2021 аукцион состоялся в назначенное время, по итогу которого на сайте www.torgi.gov.ru был опубликован протокол № 79-2 проведения аукциона.

При проведении аукциона участниками были сделаны следующие ценовые предложения:

№ шага	цена	участник
1	268 888,32	****
2	295 777,15	****
3	725 998,43	****
4	752 887,26	****
5	8 335 537,32	****

После объявления следующего шага аукциона ценовых предложений от иных участников аукциона не последовало. Победителем аукциона был признан участник № 2 – ООО ****, ценовое предложение которого составило 8 335 537, 32 (восемь миллионов триста тридцать пять тысяч пятьсот тридцать семь) рублей 32 копейки.

Победитель аукциона **** уклонился от заключения договора водопользования, в связи с чем Министерством экологии и природных ресурсов Республики Крым направлен проект договора водопользования в адрес участника № 1 **** предложившего предпоследнюю цену предмета аукциона.

Согласно пункту 10 Правил подготовки и заключения договора водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе (далее – Правила), утвержденных постановлением правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона» организатор аукциона в день подписания протокола аукциона передает победителю аукциона 1 экземпляр этого протокола и договор водопользования для его подписания.

Победитель аукциона в течение 3 рабочих дней с даты подписания протокола аукциона представляет организатору аукциона подписанный им договор водопользования, а также документ, подтверждающий оплату победителем аукциона предмета аукциона в течение 3 рабочих дней, следующих за датой завершения аукциона, путем перечисления денежных средств в размере окончательной цены предмета аукциона на счет, указанный организатором аукциона, с учетом внесенного задатка.

Непредставление победителем аукциона в указанный срок подписанного договора водопользования расценивается как уклонение от заключения договора водопользования и влечет за собой последствия, предусмотренные пунктом 14 Правил.

Так, согласно пункту 14 Правил в случае уклонения одной из сторон от заключения договора водопользования другая сторона вправе обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора.

В соответствии с пунктом 56 Правил проведения аукциона по

приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных постановлением правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230 «О договоре водопользования, право на заключение которого приобретается на аукционе, и о проведении аукциона» в случае если победитель аукциона в течение 3 рабочих дней после дня завершения аукциона уклоняется от заключения договора водопользования, организатор аукциона заключает договор водопользования с участником, предложившим предпоследнюю цену предмета аукциона, по цене предмета аукциона, предложенной им. В случае согласия этого участника аукциона заключить договор водопользования этот участник признается победителем аукциона.

В ходе проведения аукциона было объявлено 6 шагов. После объявления 4 шага участником № 1 **** сделано ценовое предложение в размере 752 887 рублей 26 копеек. После объявления 5 шага участник № 2 **** подает ценовое предложение гораздо выше предыдущего на сумму в размере 8 335 537 рублей 32 копейки, в результате чего выигрывает торги, поскольку после объявления 6 шага аукциона ни один из участников не сделал ценовое предложение.

После признания победителем в данных торгах, участник № 2 **** отказывается от заключения договора и организатор торгов предлагает заключить договор участнику № 1 ****, предложившим предпоследнее предложение, которое намного меньше предложения победителя.

Такая схема поведения участников приводит к вытеснению с торгов иных участников, ценовые предложения которых не могут составить конкуренцию наивысшему предложению победителя, который в свою очередь, сговорившись с участником сделавшим предпоследнее предложение, отказывается от заключения договора водопользования в его пользу.

Данные факты могут свидетельствовать о намеренном совершении действий для создания отсутствия конкурентной борьбы между участниками торгов.

Таким образом, законодательно допустима констатация факта достижения соглашения без составления письменного документа, то есть в устной форме, при этом о достижении такого соглашения могут свидетельствовать одновременные и совпадающие по содержанию действия, которые стороны предпринимают

(осуществляют) в развитие и исполнение условий договоренности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, 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 разъяснениях № 3 Президиума ФАС «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденных протоколом Президиума ФАС от 17.02.2016 № 3, отражено, что факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств, к числу которых относятся на практике: отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности - получению прибыли; заключение договора поставки (субподряда) победителем торгов с одним из участников торгов, отказавшимся от активных действий на самих торгах; использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах; фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу; оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо; формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом; наличие взаиморасчетов между участниками соглашения, свидетельствующее о наличии взаимной заинтересованности в результате реализации соглашения.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, работ, услуг, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают установленные антимонопольным законодательством запреты.

Такие обстоятельства, как использование идентичной модели поведения на торгах, исключая конкурентную борьбу на аукционах, свидетельствует о наличии признаков заключения

соглашения, между хозяйствующими субъектами, с целью поддержания цен на торгах, что запрещено пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры, совместная подготовка к торгам и совместное (скоординированное) в них участие, возможны только в случае предварительной договоренности, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для участников соглашения цели.

Однако хозяйствующие субъекты в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не могут действовать в интересах друг друга.

Следовательно, указанные действия со стороны хозяйствующих субъектов возможны исключительно в ходе реализации достигнутой договоренности.

Исходя из вышеуказанного, можно сделать вывод о наличии в действиях данных хозяйствующих субъектов признаков устного соглашения о совместном участии с целью поддержания цен на торгах и обеспечения победы определенного участника при участии в торгах.

Из материалов прокуратуры следует, что **** зарегистрированы по адресу: Республика Крым, г. Евпатория, ул. Интернациональная, 89А.

Руководителем **** является ****, а учредителем **** является **** с размером доли 100 % одновременно являясь соучредителем **** с долей в уставном капитале в размере 25 %.

Согласно сведений предоставленных Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России № 9 по Республике Крым руководитель **** - ****, учредитель **** и **** ****, а также директор **** **** являются уроженцами г. Чирчик Ташкентской обл. УзССР.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод о наличии признаков нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции при проведении аукциона путем подачи более высокого ценового предложения, кратного «шагу аукциона», и проведению схемы хозяйствующих субъектов по отказу победителя от заключения договора в пользу участника, сделавшего предпоследнее предложение на торгах, тем самым исключая конкуренцию между собой и иными участниками.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,
Председатель Комиссии

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 082/01/11-164/2021 к рассмотрению **на 20 августа 2021 в 10 час. 00 мин.** по адресу: **Республика Крым г. Симферополь, ул. А. Невского, д. 1, 5 этаж, каб. 515.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве заявителя – Прокуратуру Республики Крым;
- в качестве ответчика – ****;
- в качестве ответчика – ****;
- в качестве заинтересованного лица – Министерство экологии и природных ресурсов Республики Крым;
- в качестве заинтересованного лица – ****.

3. Сторонам к рассмотрению дела необходимо представить письменные пояснения по сути рассматриваемого дела № 082/01/11-164/2021.

а лиц привлеченных к участию в рассмотрении дела или их представителей (с надлежащим образом оформленной доверенностью участие в рассмотрении дела) обязательна.