

ООО «АВАНГАРДЪ»

119530, г. Москва, ул. Очаковское

шоссе, д. 28, стр.2 - этаж 3, пом. III,

ком.8

ООО «СИСТЕМНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ»

125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я,

д. 2, корп. 26 - пом. VIII, ком. 39

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-11-306/77-19

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «14» августа 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2019 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии — заместителя руководителя Московского УФАС России <...> членов Комиссии: начальника отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России <...>, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля финансовых и товарных рынков Московского УФАС России <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «АВАНГАРДЪ» ИНН 7729765522 ОГРН 1147746199040, адрес местонахождения: 119530, г. Москва, ул. Очаковское шоссе, д. 28, стр.2 - этаж 3, пом. III, ком.8 (далее — ООО «Авангардъ») и Обществом с ограниченной ответственностью «СИСТЕМНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» ИНН 7734667506 ОГРН 1117746894759, адрес местонахождения: 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д. 2, корп. 26 - пом. VIII, ком. 39 (далее — ООО «Системные технологии») 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 ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело или могло привести к поддержанию цен на торгах,

в присутствии на заседании представителя ООО «Авангардъ» <...>, и представителя ООО «Системные технологии» <...>,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках возложенных на антимонопольный орган функций по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявлению нарушений антимонопольного законодательства, принятию мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства Управлением проведена инициативная работа по взаимодействию с электронными торговыми площадками с целью получения детальной информации об электронных торгах, проведенных в 2018 году.

В сведениях, представленных ЗАО «Сбербанк-АСТ» в ответ на запрос Управления (исх. от 20.12.2018 № ЕП/63116/18), были выявлены факты, свидетельствующие о признаках нарушения ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» требований пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Приказом Московского УФАС России от 27.02.2019 № 35 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства было возбуждено дело № 1-11-306/77-19 по признакам нарушения ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Основанием для возбуждения дела послужило выявление признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» в ходе 7 аукционов в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939.

В ходе рассмотрения дела, а также анализа сведений, полученных от ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее — Торговая площадка), было установлено следующее.

На Официальном сайте Российской Федерации для опубликования информации о размещении заказов zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) в 2018 г. ФГУП «ГОСКОРПОРАЦИЯ ПО ОРВД» было опубликовано 7 аукционов в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932,

0573400000118006939, предметами которых являлись соответственно:

- разработка и развертывание удаленного сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полетов на базе существующего прототипа в филиале «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири»;
- оказание услуг по разработке и развёртыванию удалённого сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полётов на базе существующего прототипа в филиале «Аэронавигация Севера Сибири»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Крымаэронавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Северо-Востока»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Урала ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Юга».

Ответчики, подав в ходе аукционов по одному ценовому предложению, отказывались от дальнейшей конкурентной борьбы. В результате снижение по всем рассматриваемым аукционам составило 1% от начальной (максимальной) цены контрактов (далее - НМЦК).

Общая НМЦК составила 25 984 666,67 руб.

Данные о реестровых номерах аукционов, их предметах, НМЦК, датах публикации, датах проведения, победителях, ценовых предложениях, снижениях и участниках сведены в таблицу №1 (по составу участников).

Таблица № 1

№ торгов	Наименование заказчика	Предмет торгов	НМЦК	Дата опубликования извещения	Дата проведения торгов	Наименование победителя	ЦП победителя	% снижения НМЦК
0573400000118005703		Разработка и развертывание удаленного сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полетов на базе существующего прототипа в филиале "Аэронавигация Северо-Восточной Сибири".	3 499 666,67	05.09.2018	27.09.2018	ООО «Системные технологии»	3 464 670,01	-1,00
0573400000118006292		Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале "Аэронавигация Северо-Восточной Сибири".	4 549 000,00	21.09.2018	12.10.2018	ООО «Системные технологии»	4 503 510,00	-1,00
0573400000118006374		Оказание услуг по разработке и развёртыванию удалённого сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полётов на базе	3 899 000,00	24.09.2018	25.10.2018	ООО «Системные технологии»	3 860 010,00	-1,00

		существующего прототипа в филиале "Аэронавигация Севера Сибири".						
0573400000118006424	ФГУП "Госкорпорация по ОрВД"	Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Крымаэронавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»	3 249 000,00	24.09.2018	15.10.2018	ООО «Системные технологии»	3 216 510,00	-1,00
0573400000118006673		Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале "Аэронавигация Северо-Востока".	4 549 000,00	26.09.2018	19.10.2018	ООО «Системные технологии»	4 503 510,00	-1,00
0573400000118006932		Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Урала» ФГУП "Госкорпорация по ОрВД".	3 249 000,00	27.09.2018	26.10.2018	ООО «Системные технологии»	3 216 510,00	-1,00
0573400000118006939		Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Юга».	2 990 000,00	27.09.2018	22.10.2018	ООО «Системные технологии»	2 960 100,00	-1,00
Итого:			25 984 666,67				25 724 820,01	

контрактов на общую сумму 25 724 820,01 руб.

Торговыми площадками представлена информация о том, что подача заявок и ценовых предложений ответчиками, а также подписание контрактов осуществлялись ими с одних и тех же IP-адресов (данные сведены в Таблицу №2).

Таблица №2

№ торгов	Наименование ответчика	IP-адрес при подаче заявок	IP-адрес при подаче ЦП	IP-адрес при подписании контракта
0573400000118005703	ООО «Авангардъ»	213.208.163.103	213.208.163.103	-
	ООО «Системные технологии»	213.208.163.103	213.208.163.98	213.208.163.98
0573400000118006292	ООО «Системные технологии»	213.208.163.103	213.208.163.98	213.208.163.98
	ООО «Авангардъ»	213.208.163.103	213.208.163.98	-
0573400000118006374	ООО «Системные технологии»	213.208.163.98	213.208.163.98	213.208.163.98
	ООО «Авангардъ»	213.208.163.98	213.208.163.98	-
0573400000118006424	ООО «Системные технологии»	213.208.163.98	213.208.163.98	213.208.163.98
	ООО «Авангардъ»	213.208.163.98	213.208.163.98	-
0573400000118006673	ООО «Авангардъ»	213.208.163.98	213.208.163.98	-
	ООО «Системные технологии»	213.208.163.98	213.208.163.98	213.208.163.98
0573400000118006932	ООО «Системные технологии»	213.208.163.98	213.208.163.98	213.208.163.98
	ООО «Авангардъ»	213.208.163.98	213.208.163.98	-
0573400000118006932	ООО «Системные технологии»	213.208.163.98	213.208.163.98	213.208.163.98
	ООО «Авангардъ»	213.208.163.98	213.208.163.98	-

Согласно сведениям, указанным ответчиками в качестве контактных данных на Торговых площадках, их фактическим местонахождением являлись следующие адреса:

- ООО «Авангардъ» - 119530, г. Москва, ул. Очаковское шоссе, д. 28, стр.2 - этаж 3, пом. III, ком.8;
- ООО «Системные технологии» - 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д. 2, корп. 26 - пом. VIII, ком. 39.

Таким образом, в период проведения рассматриваемых аукционов ответчики находились по различным адресам, с которых мог осуществляться выход в сеть Интернет для реализации юридически значимых действий на Торговых площадках.

Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol — протокол динамической настройки узла — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Кроме того, из сведений, представленных провайдером ООО «Наука-Связь» (вх. №27628/18 от 31.05.2018), Комиссией установлено, что IP-адрес 213.208.163.103, который совместно использовался ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» при подаче заявок на аукционы с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, выделен абоненту-юридическому лицу ЗАО «Витасофт» по адресу: 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д. 2, корп. 26, по которому также зарегистрировано ООО «Системные технологии».

При этом из сведений, содержащихся на официальном сайте ФНС России, установлено, что ЗАО «Витасофт» и один из ответчиков — ООО «Системные технологии» являются аффилированными лицами в силу наличия одних и тех же учредителей (акционеров) - физических лиц.

Соответственно, Комиссия пришла к выводу, что ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» совершали юридически значимые действия на аукционах с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, такие как подача заявок, используя совместно единую инфраструктуру с IP-адресом 213.208.163.103, принадлежащую лицу, аффилированному с ООО «Системные технологии».

Кроме того, Торговой площадкой представлены следующие сведения об адресах электронной почты, указанных ответчиками в качестве контактных:

- ООО «Авангардъ» - avangard.akimova@gmail.com;
- ООО «Системные технологии» - akimova@vtsff.ru; akimova.systech@gmail.com.

При этом, из сведений, содержащихся на официальном сайте ФНС России, установлено, что генеральным директором и единственным учредителем ООО «Авангардъ» является <...>.

Кроме того, ООО «Системные технологии» в ответ за запрос Управления представлены сведения (вх. № 30840/18 от 19.06.2018), согласно которым <...> является штатным сотрудником (юрисконсульт) ООО «Системные технологии» и осуществляет действия, связанные с подготовкой заявок на торги от имени ООО «Системные технологии». В указанном письме ООО «Системные технологии»

также указано, что <...> является контактным лицом ООО «Системные технологии» (ответственным исполнителем ответа на запрос Управления).

Комиссия отмечает, что участие в аукционах, предметами которых являются разработка программного обеспечения, его обслуживание и внедрение, не предполагает необходимость заполнения участниками таких аукционов файлов заявки типа «Форма 2», в связи с чем при подаче заявок на аукционы с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939 ООО «Авангард» и ООО «Системные технологии» не подавали на Торговую площадку собственноручно заполненных файлов заявок, а только выразили согласие оказать услуги согласно техническому заданию путем проставления отметки в графе «согласие» на Торговой площадке.

Таким образом, установлено, что участие в торгах от имени ООО «Авангард» осуществлялось непосредственно генеральным директором и единственным учредителем ООО «Авангард» <...>, о чем свидетельствует адрес электронной почты, который указан на Торговой площадке как контактный.

При этом <...>, одновременно являющаяся штатным сотрудником второго ответчика ООО «Системные технологии», участвовала в тех же торгах от имени ООО «Системные технологии», о чем свидетельствует информация, представленная ООО «Системные технологии».

Из сведений, представленных Удостоверяющим центром АО «Единая электронная торговая площадка» (вх. № 856/19 от 10.01.2019) в ответ на запрос Управления, Комиссией установлено, что ключи электронно-цифровой подписи (далее — ЭЦП), позволяющие участникам торгов осуществлять авторизованный вход и юридические значимые действия на электронных платформах торговых площадок, от имени обоих ответчиков также получала <...>

Учитывая изложенное, участие в аукционах от имени ООО «Авангард» и ООО «Системные технологии» осуществлялось одним и тем же лицом — генеральным директором ООО «Авангард», при этом, учитывая постоянный отказ ООО «Авангард» от конкурентной борьбы за контракт, Комиссия приходит к выводу об отсутствии намерения ООО «Авангард» выигрывать торги и заключать контракты.

Комиссия отмечает, что такое поведение является нетипичным для конкурентов в ходе торгов. Отказ ООО «Авангард» во всех рассмотренных случаях от конкурентной борьбы, обеспечивший победу ООО «Системные технологии» с незначительным снижением НМЦК (1%), является экономически необоснованным со стороны ООО «Авангард», учитывая необходимость внесения обеспечительного платежа заявки по каждому из аукционов в размере 1 % от НМЦК.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единых инфраструктур и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единых инфраструктур 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, такие действия ответчиков возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Кроме того в ходе рассмотрения дела № 1-11-306/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства ответчиками были представлены заявления, содержащие сведения о том, что действия по подготовке и непосредственное участие в торгах от имени обоих ответчиков осуществлялись одним лицом — <...> с целью обеспечения победы ООО «Системные технологии».

ООО «Системные технологии» (вх. № 19753/19 от 11.04.2019) сообщено, что в ходе аукционов в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939 генеральным директором ООО «Авангард» осуществлялись действия как от имени ООО «Авангард», так и от имени ООО «Системные технологии», с целью снижения рисков, связанных с возможным отклонением заявки одного из них.

Дополнительно ООО «Системные технологии» представлена информация об аукционе с реестровым № 0573400000118007067, также прошедшем в аналогичных условиях, о котором Комиссии не было известно ранее.

Как следует из заявления ООО «Системные технологии», подготовка к участию в торгах была поручена и осуществлялась юрисконсультом ООО «Системные технологии» <...> При этом в ходе подготовки к торгам генеральному директору ООО «Системные технологии» стало известно о том, что <...> также подготовлены документы для участия ООО «Авангард» в тех же торгах.

Согласно сведениям, представленным ООО «Системные технологии», действия <...> по подаче заявок от имени ООО «Системные технологии» (где она являлась юрисконсультом) и ООО «Авангард» (где она являлась генеральным директором) были направлены на максимально качественное исполнение должностных обязанностей как юрисконсульта ООО «Системные технологии».

Вместе с тем ООО «Системные технологии» сообщило, что никаких соглашений относительно ценовой политики в ходе торгов между ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» не заключалось.

ООО «Авангард» (вх. № 20360/19 от 15.04.2019) также сообщено, что в ходе аукционов в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939 генеральным директором ООО «Авангард» осуществлялись действия как от имени ООО «Авангард», так и от имени ООО «Системные технологии», с целью снижения рисков, связанных с возможным отклонением заявки одного из них.

Кроме того, ООО «Авангард» сообщено, что целью подачи генеральным директором ООО «Авангард» Акимовой С.А. заявок от имени обоих ответчиков было обеспечение победы ООО «Системные технологии» в торгах.

ООО «Авангард» также дополнительно представлена информация об аукционе с реестровым № 0573400000118007067, также прошедшем в аналогичных условиях.

Однако указаний на наличие каких-либо антиконкурентных договоренностей между ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» в заявлении ООО «Авангард», как и в заявлении ООО «Системные технологии», не содержится.

Вместе с тем, по мнению Комиссии, сведения, содержащиеся в заявлениях ответчиков, учитывая результаты по всем рассматриваемым торгам (победа ООО «Системные технологии» со снижением 1% от НМЦК), подтверждают выводы Комиссии о наличии между ними антиконкурентного соглашения, а отрицание ответчиками факта заключения такого соглашения направлено на введение Комиссии в заблуждение.

Как следует из заявлений ответчиков, генеральным директорам ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» было известно об участии друг друга в одних и тех же торгах. При этом со стороны ООО «Авангард» не предпринималось никаких конкурентных действий в адрес ООО «Системные технологии» ни в одном из рассмотренных Комиссией аукционов.

Комиссия отмечает, что ситуация, при которой один независимый самостоятельный хозяйствующий субъект отказывается от

конкурентных действий с целью обеспечения победы другого независимого самостоятельного хозяйствующего субъекта — своего конкурента в рамках торгов, возможна исключительно вследствие наличия антиконкурентного соглашения между ними.

Таким образом, по мнению Комиссии, тот факт, что после того, как (по сведениям ответчиков) генеральному директору ООО «Системные технологии» стало известно о том, что <...> подает заявки на торги так же от имени ООО «Авангардъ», он не передоверил ключ ЭЦП ООО «Системные технологии» другому лицу (во избежание ситуации, при которой <...> может действовать в ходе торгов в интересах ООО «Авангардъ» и во вред ООО «Системные технологии»), свидетельствует о том, что генеральный директор ООО «Системные технологии» знал об отсутствии у ООО «Авангардъ» намерений выиграть торги и был уверен в том, что в ходе торгов со стороны ООО «Авангардъ» конкурентных действий, препятствующих победе ООО «Системные технологии», оказано не будет, что в свою очередь указывает на наличие соглашения о неокказании ООО «Авангардъ» конкурентных действий в отношении ООО «Системные технологии», что также подтверждается результатами торгов.

Кроме того, согласно действующему законодательству за действия сотрудников организации несет ответственность руководитель такой организации. Генеральный директор ООО «Системные технологии» <...>, доверив ключ ЭЦП генеральному директору ООО «Авангардъ» <...>, фактически передал ей полномочия действовать от своего имени и интересах ООО «Системные технологии».

Таким образом, по мнению Комиссии, между ООО «Системные технологии» и ООО «Авангардъ» было заключено соглашение относительно отказа от конкурентных действий в адрес друг друга с целью заключения ООО «Системные технологии» контрактов по наиболее высокой цене, а следовательно поддержания цены на торгах.

При этом 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, что согласуется с правовой позицией Верховного суда Российской Федерации, изложенной в «Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере» от 16.03.2016.

Таким образом, совокупность фактов, установленных Комиссией, а также сведения, представленные ответчиками, свидетельствуют о заключении между ними устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на торгах.

Комиссией были проанализированы сведения ООО «Системные технологии» и ООО «Авангардъ» относительно дополнительно представленного аукциона с реестровым № 0573400000118007067, а также информация, представленная оператором электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», и установлено, что поведение ответчиков в ходе указанной процедуры аналогично их поведению в аукционах с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939. Снижение НМЦК по аукциону с реестровым № 0573400000118007067 составило 2% от НМЦК, а контракт, как и в иных рассмотренных случаях, заключен с ООО «Системные технологии». (Данные сведены в Таблицу № 4)

Таблица № 4

№ торгов	Заказчик торгов	Предмет торгов	НМЦК	Дата размещения заказа	Дата проведения торгов	Победитель торгов	ЦП победителя	% снижения от НМЦК
0573400000118007067	ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»	Комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале "МЦ АУВД".	4 549 000,00	28.09.18	19.11.2018	ООО «Системные технологии»	4 458 020,00	2

Таким образом, учитывая размер снижения НМЦК равный 2%, победу ООО «Системные технологии» и очередной отказ ООО

«Авангард» от конкурентной борьбы за контракт, Комиссия приходит к выводу, что действия ответчиков в ходе аукциона с реестровым № 0573400000118007067 также содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства и могли привести к поддержанию цены на указанных торгах.

При этом в сведениях, представленных Торговой площадкой, совпадений IP-адресов, ФИО лиц, владеющих ЭЦП, и иных фактов, свидетельствующих о том, что действия в ходе торгов третьего участника — ООО «ИАС24» были обусловлены его участием в антиконкурентном соглашении с ответчиками, Комиссией не установлено.

Вышеизложенные факты, установленные Комиссией в ходе рассмотрения дела, свидетельствуют о заключении между ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» антиконкурентного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционах в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939, 0573400000118007067.

Комиссия дополнительно отмечает, что подача заявок на одни и те же торги свидетельствует о согласии осуществить поставку (оказать услугу) в рамках того товарного рынка, который соответствует предмету торгов. В силу изложенного ответчики признаются конкурентами в рамках соответствующих закупок.

Реализация вышеуказанного устного соглашения позволила ООО «Системные технологии» выиграть 8 аукционов и заключить 8 контрактов с заказчиком на общую сумму 30 182 840,01 руб.

При этом общий размер НМЦК по 8 рассматриваемым закупкам составил 30 533 666,67 руб.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции от 11.07.2019 на аукционах с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939, 0573400000118007067 Комиссией установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 05.09.2018 (дата размещения извещения о проведении аукциона с реестровым № 0573400000118005703) по 19.11.2018 (дата проведения аукциона с реестровым № 0573400000118007067).

2. Предметами рассматриваемых аукционов являются:

- разработка и развертывание удаленного сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полетов на базе существующего прототипа в филиале «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- оказание услуг по разработке и развертыванию удаленного сервера приложений автоматизированной системы управления технологическими процессами радиотехнического обеспечения полетов на базе существующего прототипа в филиале «Аэронавигация Севера Сибири» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Крымаэронавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Северо-Востока» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Урала» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «Аэронавигация Юга» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения»;
- комплексное внедрение подсистем АСУТП РТОП в части настройки, конфигурирования, первичного внесения информации и миграции данных из существующих информационных систем в филиале «МЦ АУВД» - код ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения».

1.

3. Состав хозяйствующих субъектов, которые в период проведения аукционов являлись между собой конкурентами за право заключения контрактов с заказчиком:

- ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» в ходе аукционов с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939;
- ООО «Системные технологии», ООО «Авангард» и ООО «ИАС24» в ходе аукциона с реестровым № 0573400000118007067.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте ФНС России, а также документам, содержащимся в материалах дела, установлено, что ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» не входят в одну группу лиц (на даты проведения рассматриваемых аукционов и в настоящее время) по признакам, предусмотренным частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - 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.

На основании изложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств по делу № 1-11-306/77-19, таких как:

- использование ответчиками в ходе аукционов с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939 единых инфраструктур, принадлежащих лицу, аффилированному с ООО «Системные технологии»;
- нетипичное поведение конкурентов в ходе торгов, а именно, постоянный отказ ООО «Авангардъ» от конкурентной борьбы с ООО «Системные технологии» в ходе торгов, обеспечивший победу ООО «Системные технологии» с незначительным снижением НМЦК;
- осуществление генеральным директором и единственным учредителем ООО «Авангардъ» <...> одновременно трудовой деятельности в качестве юрисконсульта ООО «Системные технологии»;
- использование генеральным директором и единственным учредителем ООО «Авангардъ» <...> ключа ЭЦП, принадлежащего ООО «Системные технологии»;
- осуществление генеральным директором и единственным учредителем ООО «Авангардъ» Акимовой С.А. действий в ходе торгов одновременно от имени ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии»;
- представление ответчиками сведений о том, что в ходе аукционов в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939, 0573400000118007067 генеральным директором ООО «Авангардъ» осуществлялись действия как от имени ООО «Авангардъ», так и от имени ООО «Системные технологии», с целью снижения рисков, связанных с возможным отклонением заявки одного из них,

Комиссия пришла к выводу о том, что ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены в ходе аукционов с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939, 0573400000118007067.

Комиссией было вынесено соответствующее заключение об обстоятельствах дела № 1-11-306/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 18.07.2019 № ЕП/36287/19).

Ознакомившись с заключением об обстоятельствах дела ООО «Системные технологии» (вх. № 44506/19 от 07.08.2019) были представлены возражения на доводы Комиссии, указанные в заключении.

Так, ООО «Системные технологии», ссылаясь в своих возражениях на наличие в тексте запроса Управления (исх. от 20.12.2018 № ЕП/63252/18), направленного в адрес Удостоверяющего центра ООО «Единая электронная торговая площадка», словосочетания «в связи с рассмотрением заявления», указывает на допущение антимонопольным органом нарушений, повлекших за собой, в том числе некорректное отображение в заключении об обстоятельствах дела реального основания для возбуждения дела № 1-11-306/77-19.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что заявление о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Авангардъ» и ООО «Системные технологии» в адрес Управления не поступало и Управлением не рассматривалось. Основанием для возбуждения дела № 1-11-306/77-19 послужило инициативное выявление признаков нарушения ООО «АВАНГАРДЪ» и ООО «СИСТЕМНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» в сведениях, представленных ЗАО «Сбербанк-АСТ» в ответ на запрос Управления (исх. от 20.12.2018 № ЕП/63116/18).

Наличие в тексте запроса (исх. от 20.12.2018 № ЕП/63252/18) словосочетания «в связи с рассмотрением заявления» является технической ошибкой. Иные документы, содержащиеся в материалах дела, не содержат указаний на рассмотрение какого-либо заявления.

Таким образом, довод ООО «Системные технологии» о некорректном отражении обстоятельств дела в части оснований для его возбуждения не находит своего фактического подтверждения. Кроме того, Комиссия отмечает, что основание для возбуждения дела не влияет на квалификацию вменяемого нарушения.

Также Комиссией не могут быть приняты во внимание доводы ООО «Системные технологии» о том, что осуществление <...> функций сотрудника ООО «Системные технологии» в ходе торгов и одновременное исполнение ею функций генерального директора ООО «Авангардъ» в ходе тех же торгов исключает возможность согласования действий.

Опровергая данный довод, Комиссия отмечает, что в рассматриваемых торгах принимали участие не юридическое лицо ООО «Системные технологии» и физическое лицо <...>, а два юридических лица - ООО «Системные технологии» и ООО «Авангардъ».

Поскольку ответчиками не представлено подтверждения отсутствия у них правосубъектности, юридические лица, действуя в ходе торгов в качестве конкурентов, обладают правами и обязанностями, а также несут ответственность за нарушение законодательства, в том числе антимонопольного.

Таким образом, факт наличия у одного физического лица полномочий действовать от имени двух юридических лиц не лишает таких юридических лиц статуса самостоятельных хозяйствующих субъектов и не снимает с них ответственности за действия, совершаемые от их имени.

Кроме того, ООО «Авангардъ» в своих пояснениях сообщило, что целью подачи <...> заявок от имени обоих ответчиков (а равно и целью отказа ООО «Авангардъ» от конкурентных действий в адрес ООО «Системные технологии») было обеспечение заключения контрактов ООО «Системные технологии».

Таким образом, исходя из наличия у ответчиков правосубъектности, именно юридические лица ООО «Системные технологии» и ООО «Авангардъ», являющиеся конкурентами в ходе торгов, отказались от конкурентной борьбы, преследуя экономический интерес ООО «Системные технологии».

При таких обстоятельствах действия ООО «Системные технологии» ООО «Авангардъ» расцениваются Комиссией как антиконкурентные действия двух юридических лиц — хозяйствующих субъектов, и не могут являться следствием действий одного физического лица.

Кроме того, ООО «Системные технологии» в своих возражениях также указало, что <...>, находясь в должностном подчинении

генерального директора ООО «Системные технологии», действовала по его директивным указаниям, что подразумевает, что от имени ООО «Системные технологии» она также действовала по его директивным указаниям, а не по собственной инициативе.

Относительно доводов ООО «Системные технологии» о том, что в заключении об обстоятельствах дела Комиссией не был принят во внимание и не отражен тот факт, что кроме адресов электронной почты «akimova@vtsff.ru», «akimova.systech@gmail.com», ООО «Системные технологии» были использованы и указаны в анкете участника торгов также иные адреса электронной почты, такие как «alexeyeg@gmail.com» и «lysenko.systech», Комиссия сообщает, что указанные сведения не противоречат изложенным в заключении об обстоятельствах дела доводам.

Кроме того, исходя из сведений, представленных Торговой площадкой, именно адреса электронной почты «akimova@vtsff.ru» и «akimova.systech@gmail.com» были указаны ООО «Системные технологии» в основной части личного кабинета на Торговой площадке.

Также в возражениях ООО «Системные технологии» сообщено о том, что действия <...> по подаче заявления на изготовление ключа ЭЦП для ООО «Системные технологии» не были обусловлены согласованностью действий ответчиков, в связи с тем, что такое заявление было подано почти за год до начала проведения рассматриваемых торгов.

При этом, Комиссия отмечает, что факт получения <...> ключей ЭЦП обоих ответчиков в совокупности с иными фактами, указывающими на осуществление <...> действий от имени ООО «Системные технологии», свидетельствует о взаимодействии между хозяйствующими субъектами-конкурентами ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» в ходе торгов.

Также в возражениях ООО «Системные технологии» сообщено, что использование ООО «Авангард» инфраструктуры (IP-адреса), находящейся по адресу нахождения ООО «Системные технологии», в том числе подача ООО «Авангард» заявок на торги, явилось следствием злоупотребления <...> должностным положением, в связи с чем 27.03.2019 (после начала рассмотрения настоящего дела) ей было вынесено дисциплинарное взыскание.

Однако Комиссия отмечает, что, как следует из заявлений ответчиков (вх. № 19753/19 от 11.04.2019, вх. № 20360/19 от 15.04.2019), генеральным директорам ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» было известно об участии друг друга в одних и тех же торгах. ООО «Системные технологии» также было сообщено, что в ходе подготовки к торгам генеральному директору ООО «Системные технологии» стало известно о том, что <...> также подготовлены документы для участия ООО «Авангард» в тех же торгах. При этом, как было отмечено в заключении об обстоятельствах дела (и указанный факт ответчиками опровергнут не был), генеральный директор ООО «Системные технологии» не передоверил ключ ЭЦП ООО «Системные технологии» другому лицу, что свидетельствует о том, что действия <...> не были расценены как негативные или причиняющие вред ООО «Системные технологии».

При таких обстоятельствах, учитывая, что дисциплинарное взыскание было вынесено <...> значительно позже, чем генеральному директору ООО «Системные технологии» стало известно о том, что <...> также подготовлены документы для участия ООО «Авангард» в тех же торгах, Комиссия считает, что позиция ООО «Системные технологии» относительно применения к <...> дисциплинарного взыскания, свидетельствующего о негативном отношении генерального директора ООО «Системные технологии» к ее действиям в части подачи заявок от имени ООО «Авангард», противоречит позиции, представленной ООО «Системные технологии» ранее.

В возражениях ООО «Системные технологии» также сообщено о несогласии с выводом Комиссии об отсутствии экономической обоснованности незначительного снижения НМЦК. При этом, Комиссия отмечает, что в заключении содержится ссылка исключительно на отсутствие экономической обоснованности в действиях ООО «Авангард», учитывая необходимость внесения обеспечительного платежа заявки по каждому из аукционов в размере 1% от НМЦК, при отсутствии реального намерения выиграть торги.

Доводов о том, что цены, по которым ООО «Системные технологии» были заключены контракты, экономически необоснованны, в заключении не содержалось, и Комиссией подобных выводов сделано не было.

Вместе с тем, в результате анализа сведений, представленных операторами электронных торговых площадок АО «Электронные торговые системы», ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «РТС-тендер», АО «Единая электронная торговая площадка», Комиссией установлено, что средние снижения НМЦК по торгам, проведенным заказчиками г. Москвы в период с 01.09.2018 по 01.12.2018 по ОКДП 62.01.11.000 «Услуги по проектированию и разработке информационных технологий для прикладных задач и тестированию программного обеспечения», при условии, что по первым частям было допущено не менее двух заявок, превышают снижения НМЦК, достигнутые ответчиками.

Так, ООО «РТС-тендер» представлены сведения, согласно которым среднее снижение НМЦК составило 27,16%, АО «Единая электронная торговая площадка» - 19,6%, АО «Электронные торговые системы» - 68,72%, ЗАО «Сбербанк-АСТ» - 7,31%.

Относительно информации, представленной в возражениях ООО «Системные технологии», о некорректном толковании Комиссией норм антимонопольного законодательства в части понятий «конкуренция», «недобросовестная конкуренция» применительно к положениям пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также об отсутствии негативного воздействия на итоги торгов, Комиссия сообщает следующее.

Согласно части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к перечисленным в указанной части последствиям.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 21 декабря 2010 г. № 9966/10 также подтверждает отсутствие необходимости доказать фактическое исполнение соглашения (равно и наступления негативных последствий, в данном случае поддержания цены), поскольку нарушение состоит в достижении соглашения. Таким образом, в случае установления достижения сторонами договоренностей, состав правонарушения считается оконченным и доказанным.

В силу указанной позиции действия ООО «Системные технологии» и ООО «Авангард» не подлежат рассмотрению со стороны Комиссии как недобросовестные и (или) направленные на нанесение вреда иным хозяйствующим субъектам, в связи с тем, что перечень негативных последствий, к которым приводит или может привести заключение картельных соглашений, содержится исключительно в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции и является исчерпывающим.

Запрет на недобросовестную конкуренцию предусмотрен статьей 14 Закона о защите конкуренции, а не статьей 11 указанного закона. Нарушение по статье 14 Закона о защите конкуренции ответчикам в рамках рассмотрения настоящего дела не вменяется.

Комиссия отмечает, что в настоящем случае вменяемое ответчикам нарушение, установленное на основании совокупности доказательств, состоит в заключении устного картельного соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, реализация которого могла привести к поддержанию цен на торгах, что согласуется с позицией, указанной в Разъяснениях ФАС России от 30.05.2018 № 14.

Дополнительно Комиссия отмечает, что причинно-следственная связь между соглашением участников торгов и потенциальными негативными последствиями состоит именно в отказе ООО «Авангард» от конкурентной борьбы в пользу ООО «Системные

технологии» и заключении ООО «Системные технологии» контрактов по наиболее высокой цене, что является выгодным для ООО «Системные технологии».

Также Комиссия считает нужным отметить, что установление Комиссией фактического получения ООО «Авангардъ» каких-либо выгод от участия в картельном соглашении, не является необходимым условием при квалификации действий ответчиков в качестве нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, возражения, представленные ООО «Системные технологии», не объясняют совокупности фактов, установленных Комиссией в ходе рассмотрения дела № 1-11-306/77-19, и не влияют на выводы Комиссии.

ООО «Авангардъ» письменных возражений на заключение об обстоятельствах дела не представлено.

Доход ООО «Системные технологии» от участия в торгах, прошедших в условиях картельного соглашения между ответчиками, составил 30 182 840,01 руб. руб.

Доход ООО «Авангардъ» от участия в торгах, прошедших в условиях картельного соглашения между ответчиками, Комиссией не установлен.

Ущерб от реализации указанного картельного соглашения между ответчиками Комиссией также не установлен.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «АВАНГАРДЪ» ИНН 7729765522 ОГРН 1147746199040, адрес местонахождения: 119530, г. Москва, ул. Очаковское шоссе, д. 28, стр.2 - этаж 3, пом. III, ком.8 и Общество с ограниченной ответственностью «СИСТЕМНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» ИНН 7734667506 ОГРН 1117746894759, адрес местонахождения: 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д. 2, корп. 26 - пом. VIII, ком. 39 нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на 8 аукционах в электронной форме с реестровыми №№ 0573400000118005703, 0573400000118006292, 0573400000118006374, 0573400000118006424, 0573400000118006673, 0573400000118006932, 0573400000118006939, 0573400000118007067.

2. В соответствии с подпунктами д, н) пункта 2 части 1 статьи 23, статьей 50 Закона о защите конкуренции выдать Обществу с ограниченной ответственностью «АВАНГАРДЪ» ИНН 7729765522 ОГРН 1147746199040, адрес местонахождения: 119530, г. Москва, ул. Очаковское шоссе, д. 28, стр.2 - этаж 3, пом. III, ком.8 и Обществу с ограниченной ответственностью «СИСТЕМНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ» ИНН 7734667506 ОГРН 1117746894759, адрес местонахождения: 125040, г. Москва, ул. Ямского поля 3-я, д. 2, корп. 26 - пом. VIII, ком. 39 предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а также о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Материалы по делу № 1-11-306/77-19 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования в отношении ООО «Системные технологии» и ООО «Авангардъ» в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

Члены Комиссии: