

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/18-2017

О ПРЕКРАЩЕНИИ И НЕДОПУЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

10 июля 2017 года

г. Пенза

В результате рассмотрения заявлений ФКУ «Войсковая часть 95006» и ООО «Пензенская шоколадная компания» в действиях ООО «ОНИКС» (ИНН 5835119750, 440066, Пензенская обл., Пенза г, Строителей пр-т, д.148 – 224) установлено наличие признаков нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Из заявления и представленных материалов установлено следующее.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «ОНИКС» осуществляет деятельность по торговле оптовой сахаром, шоколадом и сахаристыми кондитерскими изделиями (ОКВЭД 46.36).

Из информации, представленной электронными торговыми площадками ЗАО «Сбербанк-АСТ» и ООО «РТС-тендер» установлено, что ООО «ОНИКС» принимало участие в 9 аукционах:

0355100008316000519;

0318100047916000275;

0173100015017000020;

0325100013017000013;

0312100000117000044;

0318100057717000023;

0387200010117000011;

0239100003917000017;

0373100079117000015.

Извещение о проведении аукциона № 0355100008316000519 было размещено 29.11.2016 г. Предмет закупки - Поставка продуктов питания (бакалея). Заказчик - [ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "МЕДИКО-САНИТАРНАЯ ЧАСТЬ № 59 ФЕДЕРАЛЬНОГО МЕДИКО-БИОЛОГИЧЕСКОГО АГЕНТСТВА"](#). Начальная максимальная цена - 225 260 ,00 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0318100047916000275 было размещено 07.12.2016 г. Предмет закупки - Поставка консервированной продукции. Заказчик - [ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "ВСЕРОССИЙСКИЙ ДЕТСКИЙ ЦЕНТР "ОРЛЁНОК"](#). Начальная максимальная цена - 3 492 750 ,00 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0173100015017000020 было размещено 10.02.2017 г. Предмет закупки - Поставка шоколада. Заказчик - Войсковая часть 2147. Начальная максимальная цена - 556 653 ,33 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0325100013017000013 было размещено 16.02.2017 г. Предмет закупки - Поставка сока. Заказчик - [ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "ПОГРАНИЧНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ БЕЗОПАСНОСТИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО РЕСПУБЛИКЕ КАЛМЫКИЯ И АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ"](#). Начальная максимальная цена - 302 190 ,00 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0312100000117000044 было размещено 20.02.2017 г. Предмет закупки - Печенье сахарное из пшеничной муки высшего сорта в ассортименте ГОСТ 24901-2014, ТР ТС 021-2011, 022-2011. Заказчик - [ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "ПОГРАНИЧНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ БЕЗОПАСНОСТИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО РЕСПУБЛИКЕ ТЫВА"](#). Начальная максимальная цена - 393 725 ,00 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0318100057717000023 было размещено 27.02.2017 г. Предмет закупки – Поставка шоколада. Заказчик - [СЛУЖБА В Г. НОВОРОССИЙСКЕ ПОГРАНИЧНОГО УПРАВЛЕНИЯ ФЕДЕРАЛЬНОЙ СЛУЖБЫ БЕЗОПАСНОСТИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО КРАСНОДАРСКОМУ КРАЮ](#). Начальная максимальная цена - 812 506 ,50 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0387200010117000011 было размещено 28.02.2017 г. Предмет закупки – Поставка шоколада. Заказчик - [БЮДЖЕТНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ ХАНТЫ-МАНСИЙСКОГО АВТОНОМНОГО ОКРУГА - ЮГРЫ "КОГАЛЫМСКИЙ ПОЛИТЕХНИЧЕСКИЙ КОЛЛЕДЖ"](#). Начальная максимальная цена - 168 000 ,00 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0239100003917000017 было размещено 17.02.2017 г. Предмет закупки – Поставка кондитерских изделий. Заказчик - ФБУ ЦЕНТР РЕАБИЛИТАЦИИ ФОНДА СОЦИАЛЬНОГО СТРАХОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ "ТОПАЗ". Начальная максимальная цена - 196 645 ,50 рублей.

Извещение о проведении аукциона № 0373100079117000015 было размещено 17.02.2017 г. Предмет закупки – Поставка шоколада. Заказчик - ФЕДЕРАЛЬНОЕ КАЗЁННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "ВОЙСКОВАЯ ЧАСТЬ 95006". Начальная максимальная цена - 455 868 ,76 рублей.

В ходе проведения указанных аукционов снижению начальной (максимальной) цены способствовали поочередные и неоднократные действия участников ООО «ОНИКС» (ИНН 5835119750) и ООО «ЛИМОН» (ИНН 5835111567) по подаче ценовых предложений, направленные на понижение начальной (максимальной) цены контракта.

Как только снижение цены достигало «неконкурентного» уровня (снижение от НМЦ более 40%) ООО «Региональная торговая компания» (ИНН 5835106327) делало ценовое предложение значительно выше конечного ценового предложения (максимально приближенной к начальной), тем самым, не принимая в расчет предложения ООО «ОНИКС» и ООО «ЛИМОН».

По итогам проведения указанных аукционов заявки ООО «ОНИКС» и ООО «ЛИМОН» признавались несоответствующими и отклонялись, в результате лучшим признавалось ценовое предложение ООО «Региональная торговая компания» (в 6 из 9 аукционов).

Участие в аукционе должно иметь определенный экономический смысл, поскольку участники аукциона понесли определенные затраты временных, трудовых и денежных ресурсов на изготовление и подачу заявок на участие в аукционе, ввиду особых требований к содержанию, оформлению и сроку подачи заявок на участие в аукционе, установленных статье 31 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).

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 44 Закона № 44 при проведении конкурсов и аукционов заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок. При этом в конкурсной документации, документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с настоящим Федеральным законом и условия банковской гарантии. Обеспечение заявки на участие в электронных аукционах может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств.

Размер обеспечения заявки проводимых электронных аукционов установлен в извещении о проведении электронных аукционов.

Согласно части 18 статьи 44 Закона № 44 в течение одного часа с момента получения заявки на участие в электронном аукционе оператор электронной площадки обязан осуществить блокирование операций по лицевому счету, открытому для проведения операций по обеспечению участия в таком аукционе данного участника, подавшего указанную заявку, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки.

Таким образом, участие в аукционе потребовало определённых затрат хозяйствующих субъектов, так как все участники аукциона понесли расходы, связанные с внесением обеспечения заявки (блокированием их на счете).

Частью 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Отсутствие рационального объяснения расходов ООО «ОНИКС» и ООО «ЛИМОН» по внесению обеспечения заявок для участия в аукционах, при реальном отсутствии цели заключения контракта по итогам торгов, свидетельствуют о реализации группового «стратегического» поведения, направленного на предоставление преимуществ иному определенному участнику торгов.

Статьей 6 Закона № 44 установлено, что 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.

Таким образом, финансовые затраты на участие в аукционе (в части обеспечения заявки) экономически нецелесообразны и могут быть выгодными только в случае наличия намерения участника заключить по его итогам договор.

Исходя из информации, представленной электронными площадками IP-адрес участников ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания», с которых продавались заявки на участие в аукционе и ценовые предложения, один и тот же.

Предоставление одного и того же 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.

IP-адрес представляет собой уникальный четырехбайтный числовой идентификатор, позволяющий осуществлять доступ в сеть Интернет и однозначно определяющий устройство в сети. При этом неоднократный выход в Интернет разными лицами (не менее трех) в течение 10-15 минут с одного и того же IP-адреса возможен в случае, если данные лица используют одно и то же сетевое устройство (компьютер, ноутбук), либо сетевые устройства, входящие в одну локальную сеть, а также при использовании пользователями прокси-серверов.

Указанные обстоятельства подтверждают, что действия ответчиков по подаче заявок на участие в аукционе и подаче ценовых предложений при его проведении с одного IP-адреса не являются случайными и подтверждают наличие возможности информационного обмена между ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» во время проведения аукциона.

Кроме того, согласно информации, представленной электронными площадками пользователем на площадке от имени ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» является одно и то же физическое лицо.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании участниками единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели.

В результате указанного поведения участниками ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» была создана лишь видимая конкурентной борьбы, в результате чего остальные участники могли быть введены в заблуждение, что могло послужить их решению о прекращении дальнейшего участия в аукционе, и, как результат, заключения ООО «Региональная торговая компания» контракта по наибольшей цене (максимально приближенной к начальной)

В соответствии с Выписками из ЕГРЮЛ единоличным исполнительным органом ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» является одно и то же физическое лицо.

В связи с указанным и в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» являются группой лиц.

Исходя из поведения данных участников на аукционе, действия группы лиц в составе ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» направлены на получение конкурентных преимуществ (путем введения в заблуждение иных участников аукционов) и противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» оказывает услуги по поставке продуктов питания (подавали заявки на участие в аукционах). Аналогичный вид деятельности осуществляет ООО «Пензенская шоколадная компания» (аукцион 0312100000117000044) и иные участники проводимых аукционов, подавшие свои заявки, и выразившие намерение заключить договор на поставку соответствующих продуктов питания. Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

В силу части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота (упущенная выгода).

Таким образом, указанные выше действия ООО «ОНИКС», ООО «ЛИМОН», ООО «Региональная торговая компания» могли привести к тому, что добросовестный участник рынка не был признан победителем и с ним не был заключен контракт, и, как следствие, могли быть причинены убытки в виде упущенной выгоды.

Согласно статьи 4 Закон о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. В частности статьей 14.2 Закона о защите конкуренции установлен запрет недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение.

Таким образом, в действиях ООО «ОНИКС» в составе группы лиц с ООО «Региональная торговая компания» и ООО «ЛИМОН» усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во введении в заблуждение участников аукционов.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции

предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, статьи 14.2 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ООО «ОНИКС» в составе группы лиц с ООО «Региональная торговая компания» и ООО «ЛИМОН», выразившихся во введении в заблуждение участников аукционов, признаков недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «ОНИКС» о необходимости прекращения указанных действий, для чего необходимо:

- **в срок до 08 августа 2017 года** исключить совместное участие в процедурах по определению исполнителя при проведении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд с ООО «Региональная торговая компания» и ООО «ЛИМОН» с целью введения в заблуждение иных участников;

- с момента получения настоящего Предупреждения и **до 01.11.2017** года уведомлять Пензенское УФАС России о каждом случае участия Обществом в процедурах по определению исполнителя при проведении закупок заказчиками Пензенской области для обеспечения государственных и муниципальных нужд, не позднее пяти дней с момента завершения указанных процедур.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

**Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом. (часть 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции)**

**В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

**В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (часть 8 статьи 39.1**

Закона о защите конкуренции).