

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства
№ 060/01/11-344/2020

23 сентября 2020 года

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 11 сентября 2020 года.

Полный текст решения изготовлен 23 сентября 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

«...» - заместитель руководителя - начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского У ФАС России;

Члены Комиссии:

«...» - главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского У ФАС России;

«...» - главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского У ФАС России;

рассмотрев дело № 060/01/11-344/2020 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Наэль» (ИНН 6027123064, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), обществом с ограниченной ответственностью «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на поддержание максимально высоких цен контрактов при проведении открытых аукционов в электронной форме № 0257100001417000237, 0257100001418000079, 257100001418000080, 0257100001418000128, 0257100001418000169,

257100001418000181, 0257100001419000102, 0257100001419000151,

257100001419000207, 0257100001420000067,

в отсутствие представителя ООО «Аналитические системы маркетинга», уведомленного о дате и времени рассмотрения надлежащим образом,

в отсутствие представителя ООО «Наэль», уведомленного о дате и времени рассмотрения надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Управление федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее - Управление) поступила жалоба ООО «Аналитические системы маркетинга» на действия Государственного Учреждения - Псковского регионального отделения Фонда социального страхования РФ при проведении электронного аукциона по поставке ТСР - подгузников для взрослых (извещение ЕИС № 0257100001419000152) в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

2019. Псковским УФАС России принято решение по жалобе: признать жалобу необоснованной.

Служебной запиской от 16.10.2019 материалы в отношении ООО «Аналитические системы маркетинга», ООО «Наэль» переданы в отдел товарных рынков и естественных монополий для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

2019. в адрес ООО «Псковлайн» направлен запрос о предоставлении сведений по IP-адресам.

2019. в адрес ОАО «Псковская ГТС» направлен запрос о предоставлении сведений по IP-адресам.

2020. в адрес оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» направлен запрос о предоставлении информации (Исх. № 1608/ДТ от 27.04.2020) о предоставлении реестра аукционов/торгов, с указанием сведений об IP-адресах, с которых осуществлялся вход на ЭТП (с указанием даты и времени) и подача предложений во время проведения аукционов/торгов; реестра ценовых предложений, поступавших на протяжении всего времени проведения аукционов/торгов (с указанием сведений об IP-адресах, времени подачи ценовых предложений, суммах ценовых предложений).

На основании материалов, а также информации, полученной по запросам,

2020. Псковским УФАС России возбуждено дело № 060/01/11-344/2020 о нарушении антимонопольного

законодательства (Приказ № 52 от 26.05.2020) по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Наэль» (ИНН 6027123064, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), обществом с ограниченной ответственностью «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, направленного на поддержание максимально высоких цен контрактов при проведении открытых аукционов в электронной форме № 0257100001417000237, 0257100001418000079, 257100001418000080,

0257100001418000128, 0257100001418000169, 257100001418000181,

0257100001419000102, 0257100001419000151, 257100001419000207,

0257100001420000067 (далее также — антимонопольное дело).

Определением о назначении дела № 060/01/11-344/2020 к рассмотрению (Исх. № 1946/ДТ от 26.05.2020) у ответчиков были запрошены:

- письменные пояснения относительно обстоятельств, изложенных в настоящем определении с приложением подтверждающих документов;
- перечень лиц, входящих в одну группу лиц с Обществом в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с необходимыми пояснениями (указанная информация предоставляется в строгом соответствии с приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293);
- штатную расстановку (список сотрудников) с указанием Ф.И.О., должностей, структурных подразделений;
- сведения о владельцах ключей электронной цифровой подписи, а также сведения о лицах, непосредственно получавших сертификаты в удостоверяющих центрах, с приложением доверенностей или иных уполномочивающих документов;
- полный перечень серверов, настольных компьютеров и ноутбуков, находящихся на балансе ответчиков (либо используемых ответчиком в любой форме и на любом основании), с указанием учетных записей сотрудников (фамилий, имен, отчеств сотрудников, за которыми они закреплены).

2020. в адрес УФК по Псковской области направлен запрос (Исх. № 1989/ДТ) о предоставлении сведений о бюджете (федеральный/региональный уровень), средствами из которого оплачены обязательства по договорам предоставления финансирования (целевого займа) (или иным договорам).

2020. в адрес АО «РСИЦ» направлен запрос (Исх. № 1990/ДТ) о предоставлении регистрационных данных пользователей электронных почтовых ящиков "...@yandex.ru", "...@yandex.ru; IP-адресов, с которых проводилась авторизация пользователей электронных почтовых ящиков "...@yandex.ru за период с 01.01.2018 по дату получения настоящего запроса; журнала событий для электронных почтовых ящиков "...@yandex.ru за период с 01.01.2018 по дату получения настоящего запроса, содержащий сведения о фиксируемых операциях (действиях) при использовании указанного электронного почтового ящика, с приложением к нему необходимых пояснений по интерпретации используемых в журнале переменных, обозначений, иной кодированной информации (при возможности представить все интерпретированное содержимое за запрашиваемый период времени).

2020. в адрес Межрайонной ИФНС № 1 по Псковской области направлен запрос (Исх. № 1991/ДТ) с требованием предоставить:

1. Расширенную выписку из Единого государственного реестра юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ).
2. Налоговую и бухгалтерскую отчетности (декларации, приложения и проч. документы) за 2018, 2019 гг.
3. Сведения о всех расчетных счетах (открытых и закрытых) за период с 01.01.2018 по настоящее время.
4. Сведения о совокупной сумме выручки ООО «Наэль» (ИНН 6027123064,

ОГРН 1096027013390, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), ООО «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, ОГРН

1026000981731, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) от реализации всех видов товаров (работ, услуг), определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, за период 2018, 2019 гг (без НДС).

5. Сведения о совокупной сумме выручки ООО «Наэль» (ИНН 6027123064,

ОГРН 1096027013390, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), ООО «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, ОГРН

1026000981731, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) от реализации всех видов товаров (работ, услуг) за период 2018, 2019 гг (с НДС).

6. Документы о внесении изменений в ЕГРЮЛ в отношении организации (заявления о внесении изменений; доверенности; протоколы, решения общих собраний участников и проч.) за период с момента регистрации юридического лица по дату получения настоящего запроса.
7. Сведения о связях организаций (по признакам: аффилированности; взаимозависимости; лицу, состоящему в трудовых отношениях; одному представителю и т. п.) с каким-либо из следующих юридических лиц: ООО «Наэль» (ИНН 6027123064, ОГРН 1096027013390, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), ООО «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, ОГРН 1026000981731, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д.

5А, каб. 3-23), а также между собой. В случае наличия таких связей ФАС России просит предоставить информацию с приложением подтверждающих документов.

9. Сведения (информацию) о том, соответствуют ли ООО «Наэль» (ИНН 6027123064, ОГРН 1096027013390, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), ООО «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, ОГРН 1026000981731, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) понятию «фирмы - однодневки», сформулированному в письме ФНС России от 11.02.2010 № 3-7-07/84 (с приложением подтверждающих документов).

2020. в адрес Межрегионального управления Федеральной службы по финансовому мониторингу по Северо-Западному федеральному округу направлен запрос (Исх. № 08-дсп) о предоставлении сведений о финансовых операциях ответчиков.

2020. в адрес ООО «Яндекс» направлен запрос (Исх. № 2057/ДТ) о предоставлении:

1. Регистрационные данные анонимных владельцев аккаунтов "...@yandex.ru, использующего идентификаторы для обезличивания своих персональных данных и не предоставившего ООО «ЯНДЕКС» какие-либо персональные данные, проверенные и удостоверенные ООО «ЯНДЕКС»;
2. телефонные номера, указанные анонимными владельцами для целей активации и восстановления пароля доступа к аккаунтам "...@yandex.ru;
3. IP-адреса, с которых проводилась авторизация в указанных аккаунтах "...@yandex.ru за период с 01.01.2018 по дату получения настоящего запроса и MAC-адреса устройств, с которых осуществлялась такая авторизация.

4. все почтовые события, связанные с использованием почтового ящика (аккаунта) за период с 01.01.2018 по дату получения настоящего запроса в следующем формате:

Дата	IP	Событие	Email	ID писем
------	----	---------	-------	----------

В рамках рассмотрения дела и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкурентной среды при проведении рассматриваемых электронных аукционов, который приобщен к материалам дела № 060/01/11- 344/2020.

Анализ состояния конкуренции проведён в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела № 060/01/11-344/2020 о нарушении

антимонопольного законодательства при проведении торгов на право заключения государственных (муниципальных) контрактов по поставке технических средств реабилитации - подгузников для взрослых, поставке ТСП - впитывающих простыней (пеленок), поставке ТСП - медицинских подгузников для детей- инвалидов.

В ходе рассмотрения дела № 060/01/11-344/2020 и по результатам аналитического исследования Комиссией Псковского У ФАС России в

совокупности выявлены 10 аукционов, прошедшие в 2018-2020 гг., с признаками антиконкурентного соглашения - картеля, целью которого являлось поддержание цен на торгах.

В результате проведенного анализа материалов, полученных в ходе рассмотрения дела, дополнительной информации и документов, представленных по запросам, пояснений ответчиков и иных материалов антимонопольного дела Комиссией Псковского У ФАС России установлено следующее.

ООО «Наэль» зарегистрировано в качестве юридического лица и поставлено на налоговый учет 28.08.2009 с присвоением ОГРН 1096027013390, ИНН 6027123064 (180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24). Основным видом деятельности Общества является торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах. Учредителями ООО «Наэль» с долей 50% является "...» и с долей 50 % "...», генеральным директором общества также является "...».

ООО «Аналитические системы маркетинга» (ООО «АСМ») зарегистрировано в качестве юридического лица и поставлено на налоговый учет 28.12.2002 с присвоением ОГРН 1026000981731, ИЕН 6027062100 (180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23). Основным видом деятельности Общества является торговля оптовая фармацевтической продукцией. Учредителями ООО «Аналитические системы маркетинга» с долей 47,5 % является "...», "...», директором общества является "...».

Управление установило, что ООО «Наэль» и ООО «Аналитические системы маркетинга» совместно являлись участниками в 11 аукционах в электронной форме, размещенных в Единой информационной системе (далее - ЕИС) в период с 01.09.2018 по 15.04.2020. Государственным заказчиком закупок выступало Государственное учреждение - Псковское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации.

№ торгов	Участники	Дата подача заявки	IP-адрес	Кто победил	Цена, руб.
005710000141700027	Общество с	2018.01.09 11:44:45	19...	Общество с	10 825 000 81

0257100001417000237	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-01-09 11:44:40	1P=109.75.253.162	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	10 655 009,81
	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-01-09 12:02:23	1P=109.75.253.162		
0257100001418000079	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-06-08 12:00:23	1P=109.75.253.162	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	1 648 317,00
	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-06-09 12:41:27	1P=109.75.253.162		
0257100001418000080	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-06-15 10:40:13	1P=109.75.253.162	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	9 278 573,00

	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-06-20 14:24:03	1P=109.75.253.162		
0257100001418000113	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-08-09 19:39:21	1P=109.75.253.162	Определение поставщика отменено	
	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-08-08 20:04:57	1P=109.75.253.162		
0257100001418000128	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-09-06 14:22:20	1P=109.75.253.162	Заявка отклонена по 2м частям fz44_st69_ch6_p 1	
	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-09-05 15:56:41	1P=109.75.253.162		

0257100001418000169	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-12-24 15:08:48	1P= 193.31.40.11	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	11 379 466,85
	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-12-27 10:12:08	1P= 193.31.40.11		

	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-12-27 12:13:26	IP=193.51.40.11		
0257100001418000181	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2018-12-24 14:54:36	IP=109.75.253.162	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	836 092,53
	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2018-12-27 12:14:46	IP=72.35.247.26		
0257100001419000102	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2019-05-22 19:16:34	IP=89.23.18.189	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	10 310 040,00

	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2019-05-23 14:48:07	IP=89.23.18.189		
0257100001419000151	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2019-09-03 15:43:35	IP=89.23.18.189	Вышел один, не соответствующий	
	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2019-09-03 10:42:13	IP=89.23.18.189		
0257100001419000207	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2019-12-04 13:34:38	IP=217.66.158.51	Общество с ограниченной ответственностью «НАЭЛЬ»	1 763 776,80
	Общество с ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"	2019-12-03 14:22:01	IP=89.23.18.189		

0257100001420000067	Общество с ограниченной ответственностью "Аналитические системы маркетинга"	2020-04-20 09:57:10	IP=89.23.23.06	Общество с ограниченной ответственностью «НАЭЛЬ»	8 870 307,30
	Общество с	2020-04-15 16:07:07	IP=89.23.23.1		

	ограниченной ответственностью "НАЭЛЬ"		06		
--	---	--	----	--	--

Определением об отложении рассмотрения дела (Исх. № 2548/ДТ от 16.06.2020) у ответчиков были запрошены

- повторно представить сведения об учетных записях сотрудников (фамилий, имен, отчеств сотрудников), за которыми закреплены компьютеры, ноутбуки, установленные в организации);

-

0257100001417000237,

0257100001418000128,

0257100001419000102,

257100001418000080,

257100001418000181,

257100001419000207,

0257100001418000079,

0257100001418000169,

0257100001419000151,

копии договоров на приобретение продукции, реализованной при исполнении контрактов, заключенных по результатам проведения аукционов № 0257100001420000067 (с приложением счетов - фактур и иных актов, подтверждающих поставку);

- письменные пояснения относительно совместного участия в рассматриваемых аукционах, которое не повлекло снижения НМЦК более, чем на 0,5 %.

Вход на сайт электронной площадки для подачи заявок на участие во всех рассматриваемых аукционах был выполнен с IP-адресов:

IP=89.23.18.189;

IP-109.75.253.162.

IP-адрес: 89.23.18.189 принадлежит интернет - провайдеру ООО «Псковлайн», с местом нахождения: г. Псков, Октябрьский проспект, д. 54.

Согласно сведениям, представленным ООО «Псковлайн» (Вх. № 2026 от 01.10.2019), IP-адрес 89.23.18.189 согласно договору № 57136 выделен абоненту ООО «Наэль», адрес установки: г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5, корп. а.

IP-адрес: 109.75.253.162 принадлежит интернет - провайдеру ОАО «Псковская городская телефонная сеть», с местом нахождения: г. Псков, ул. Пароменская, д. 23.

Согласно сведениям, представленным ОАО «Псковская городская телефонная сеть» (Вх. № 2034 от 03.10.2019), IP-адрес 109.75.253.162 выделен абоненту ООО «АСМ», адрес установки: г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5а.

Учитывая изложенное, Ответчики поочередно совершали юридически значимые действия на рассматриваемых аукционах, такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя совместно инфраструктуру.

27.04.2020 Управлением в адрес оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» направлен запрос (Исх. № 1608/ДТ от 27.04.2020) о предоставлении информации обо всех электронных торгах за период с 2017 по 2020 год, в которых совместно принимали участие ООО «Наэль», ООО «Аналитические системы маркетинга».

В ответ на указанный запрос оператор электронной площадки представил таблицу в формате Excel, а также ссылки на архивы, содержащие в себе первые части заявок участников торгов.

В результате осмотра указанных архивов была установлена идентичность свойств первых частей заявок.

Номер торгов	Участник	Дата и время создания файла	Автор файла	Дата и время изменения	Кем изменено	Число слов
0257100001417000237	ООО «Наэль» (2)	09.01.2018 в 11.16	UserRF	09.01.2018 в 11.16	UserRF	864
	ООО «АСМ» (3)	09.01.2018 в 11.58	Миша	09.01.2018 в 11.58	UserRF	684

0257100001418000079	ООО «Наэль» (1)	08.06.2018 б 11.19	Миша	08.06.2018 в 11.43	UserRF	510
	ООО «АСМ» (2)	08.06.2018 б 15.35	Миша	08.06.2018 в 15.35	UserRF	505
0257100001418000080	ООО «Наэль» (1)	14.06.2018 б 17.00	UserRF	14.06.2018 б 17.00	UserRF	852
	ООО «АСМ» (2)	15.06.2018 б 10.34	Миша	15.06.2018 б 10.35	UserRF	647
0257100001418000128	ООО «АСМ» (176)	04.09.2018 б 10.20	Миша	04.09.2018 б 10.20	UserRF	881
	ООО «Наэль» (226)	04.09.2018 б 10.18	Миша	04.09.2018 б 10.18	UserRF	900
0257100001418000169	ООО «Наэль» (24)	21.12.2018 б 16.48	UserRF	22.12.2018 б 12.06	UserRF	6707
	ООО «АСМ» (192)	21.12.2018 б 16.48	UserRF	22.12.2018 в 12.06	UserRF	6707
0257100001418000181	ООО «Наэль» (63)	20.12.2018 б 15.46	UserRF	20.12.2018 б 15.46	UserRF	1774
	ООО «АСМ» (80)	20.12.2018 б 15.46	UserRF	20.12.2018 б 15.46	UserRF	1774
0257100001419000102	ООО «АСМ» (106)	20.05.2019 б 16.31	UserRF	20.05.2019 б 16.31	UserRF	6707

	ООО «Наэль» (175)	20.05.2019 в 16.29	UserRfJ	20.05.2019 б 16.29	UserRF	6745
0257100001419000151	ООО «АСМ» (136)	28.08.2019 в 16.30	UserRF	28.08.2019 б 16.30	UserRF	1176
	ООО «Наэль» (214)	03.09.2019 б 10.38	UserRF	03.09.2019 б 10.38	UserRF	1183
0257100001419000207	ООО «Наэль» (208)	03.12.2019 б 14.18	UserRF	03.12.2019 б 14.18	UserRF	487
	ООО «АСМ» (13)	03.12.2019 б 15.36	UserRF	04.12.2019 б 10.51	UserRF	1168
0257100001420000067	ООО «Наэль» (187)	15.04.2020 в 9.59	UserRF	15.04.2020 в 9.59	UserRF	2531
	ООО «АСМ»	Заявка отозвана				

Общая сумма контрактов составила 56 726 485,09 рублей.

Любой файл в операционной системе Windows имеет постоянный набор обязательных атрибутов: имя, расширение, размер, дату создания и другие.

Атрибуты файла можно увидеть в выпадающем меню в пункте «Свойства» - обычно он самый последний. Данное меню отражает все основные параметры файлов, которые имеются на компьютере. Дату создания файла нельзя изменить обычными средствами Windows, поэтому этот атрибут можно считать постоянным.

Все первые части заявок, описание совпадающих свойств которых приведено ниже в таблице, не являются техническим заданием, размещаемым заказчиками в единой информационной системе, следовательно, их «случайное совпадение» невозможно.

Таким образом, действия ООО «Наэль», ООО «АСМ» по передаче друг другу файлов первых частей заявок являются не обоснованными, не соответствуют типичному поведению участников закупки и противоречат требованиям действующего законодательства в части обеспечения конкуренции при проведении торгов.

Адрес почтового ящика состоит из двух частей, где в первой указывается индивидуальное название, придуманное пользователем (логин), а во второй - сразу после символа @ — пишется название домена, которое является общим для всех электронных ящиков.

Также в ходе проведения антимонопольного расследования Управлением были установлены иные факты,

свидетельствующие о взаимосвязях и взаимодействии между ООО «Наэль», ООО «АСМ».

Согласно ответу АО «Региональный сетевой информационный центр» администратором домена (доменного имени) второго уровня «yandex.ru» является ООО «Яндекс».

Из сведений, представленных ООО «Яндекс» в ответ на запрос Управления, установлено, что электронные почтовые ящики «@yandex.ru», «@yandex.ru», указанные ответчиками в качестве контактных данных на Торговой площадке, были созданы одним пользователем и привязаны к одному номеру телефона.

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

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.

Часть 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет соглашение как договоренность в письменной форме, содержащееся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Для установления факта заключения антиконкурентного соглашения, запрещенного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган должен доказать совокупность трех обстоятельств: факт достижения (заключения) хозяйствующими субъектами-конкурентами соглашения, наличие последствий в виде снижения, поддержания или повышения цены на торгах либо возможность их наступления, причинно-следственную связь между конкретными действиями участников соглашения и негативными последствиями для рынка либо потенциальной возможностью их наступления.

При отсутствии одного из необходимых элементов состава правонарушения, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, квалификация действий заинтересованного лица по делу о нарушении антимонопольного законодательства в качестве нарушения запрета на заключение антиконкурентного соглашения на торгах, которое привело к поддержанию цены, является незаконной.

Таким образом, для установления факта нарушения ООО «Наэль» и ООО «АСМ» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимо доказать факт достижения договоренности по поводу поддержания цен на торгах.

Согласно Разъяснению № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденного протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 г. № 3 (далее - Разъяснение ФАС № 3) соглашением признается договоренность как в письменной, так и в устной форме. Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения при этом может быть признана переписка участников соглашения в электронном виде, содержащая волю лиц, направленную на достижение соглашения.

Кроме того, согласно Разъяснению ФАС № 3, косвенными доказательствами наличия антиконкурентного соглашения между участниками торгов может быть признано: 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.

Сговор подтверждают следующие обстоятельства:

- совпадение свойств файлов заявок ООО «АСМ», ООО «Наэль»;
- заключение государственного контракта по начальной максимальной цене контракта, либо с ее минимальным снижением;
- совпадение IP-адресов при подаче заявок и участии в аукционах;
- устойчивые финансовые связи;
- совпадение данных при регистрации электронных почтовых ящиков.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из участников осознанно направлял заявку на участие в торгах, что предполагало соперничество за заключение контракта, однако, после допуска к участию в торгах, в условиях отсутствия иных участников, общества между собой фактически не конкурировали, чем обеспечивали поддержание цен в рассматриваемых аукционах, обеспечивая победу заранее определенному лицу с минимальным снижением цены контракта.

В соответствии с ч. 7 положения статьи 11 Закона о защите конкуренции не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами,

осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 8 ст. 11 Закона о защите конкуренции под контролем в статье 11, в статьях 11.1 и 32 понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

1. распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;
2. осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

В рассматриваемый период времени общества входили в одну группу лиц, однако, не являлись между собой подконтрольными лицами в понимании ч. 8 ст. 11 Закона о защите конкуренции, в связи с чем на них распространяются запреты, предусмотренные частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Вышеуказанное поведение хозяйствующих субъектов позволило Ответчикам выигрывать торги по аукционам с приемлемой для себя ценой контракта, избегая процедуру согласования закупки с единственным поставщиком, либо создавая условия на случай, если победитель торгов не сможет исполнить контракт, то в таком случае право заключения контракта автоматически переводится на второго участника, сделавшего лучшее предложение.

Кроме того, следует учитывать, что картельные соглашения запрещены *per se*, т.е. сами по себе, вне зависимости от того, установлено ли антимонопольным органом, что такое соглашение привело или могло привести к ограничению конкуренции, то есть: антимонопольный орган или суд, применяющие такой запрет, не устанавливают вредоносное воздействие картеля на конкуренцию, а квалифицируют такое соглашение, как незаконное, по формальным основаниям, то есть по цели соглашения и природе отношений, в которых состоят стороны соглашения - конкуренты.

В ходе рассмотрения настоящего дела в адрес антимонопольного органа поступили заявления ООО «Наэль», ООО «Аналитические системы маркетинга» о заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, поданное в соответствии с примечанием к ст. 14.32 КоАП РФ

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ № 30 от 30.06.2008 г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» в силу примечания к статье 14.32 КоАП РФ лицо, добровольно заявившее в антимонопольный орган о заключении им недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения или об осуществлении недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, освобождается от административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные частями 1 и 3 этой статьи, при выполнении всех перечисленных в пункте 1 примечания условий в совокупности.

При разрешении вопроса, соблюдено ли условие применения примечания о том, что на момент обращения лица с заявлением антимонопольный орган не располагал соответствующими сведениями и документами о совершенном административном правонарушении, судам следует учитывать, что такое условие соблюдено, если обращение состоялось до момента оглашения решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (часть 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции), явившегося поводом к возбуждению дела об административном правонарушении (часть 1.1 статьи 28.1 КоАП РФ).

На основании анализа документов, полученных Псковским УФАС России в ходе рассмотрения дела, Комиссия приходит к выводу, что между ООО «Наэль», ООО «АСМ» заключено соглашение в устной форме, направленное на поддержание цен на торгах, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, часть 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, часть 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Наэль» (ИНН 6027123064, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-24), общество с ограниченной ответственностью «Аналитические системы маркетинга» (ИНН 6027062100, 180007, г. Псков, Ольгинская набережная, д. 5А, каб. 3-23) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения антиконкурентного соглашения, направленного на поддержание максимально высоких цен контрактов при проведении открытых аукционов в электронной форме № 0257100001417000237, 0257100001418000079, 257100001418000080, 0257100001418000128,

0257100001418000169, 257100001418000181, 0257100001419000102,

0257100001419000151, 257100001419000207, 0257100001420000067.

2. Предписание не выдавать в связи с завершением аукционов.
3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.