

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №078/01/11-685/2022

Резолютивная часть решения оглашена 31 октября 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 02 ноября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

«...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу, Председатель Комиссии;

«...» – начальник отдела по борьбе с картелями Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу, член Комиссии;

«...» – главный государственный инспектор отдела по борьбе с картелями Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу, член Комиссии;

рассмотрев дело №078/01/11-685/2022, возбужденное по признакам нарушения АО «Ленинградские лазерные системы» (ИНН 7813261308) и ООО «Специальные системы Фотоника» (ИНН 7802570752) пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения, которое привело к установлению и поддержанию цены на лазерные и оптико-волоконные компоненты для нужд АО «ОКБ-Планета» при изготовлении изделий 6ДЦП и 6ДГШ, применяемых в ОКР «Самолет»,

в присутствии представителей.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Управление) из прокуратуры Новгородской области поступила информация (вх. №12659-эп/22 от 12.05.2022) относительно возможного нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «ССФ» (ИНН 7802570752) и ООО «ЛЛС» (ИНН 7813261308).

На основании указанных материалов приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу от 03.06.2022 №64/22 возбуждено дело по признакам нарушения АО «Ленинградские лазерные системы» (ИНН 7813261308) и ООО «Специальные системы Фотоника» (ИНН 7802570752) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Определением от 15.06.2022 №78/14185/22 дело №078/01/11-685/2022 было назначено к рассмотрению на 21.07.2022.

Определением от 25.07.2022 №78/17300/22 действия АО «ЛЛС» и ООО «ССФ» были переквалифицированы с пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции на пункт 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, так как в действиях ответчиков усматривались признаки заключения соглашения, приведшего к установлению завышенной цены на поставку продукции для АО «ОКБ-Планета».

Определением от 12.09.2022 № 78/20913/22 в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений срок рассмотрения дела был продлен до 15.03.2022.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции Санкт-Петербургским УФАС России составлен аналитический отчет в соответствии с требованиями пунктов 10.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок). В данном отчете отражены все необходимые сведения, предусмотренные Порядком.

1. **Обстоятельства Дела.**

Согласно информации из ЕГРЮЛ а также представленным в ходе рассмотрения дела сведениям установлено следующее:

| Наименование лица | Генеральный директор/ управляющий | Учредители |
|-------------------------------------|----------------------------------------------|----------------------------------------------------|
| ООО «Специальные системы. Фотоника» | «...» | «...» - 50%; «...» - 50% |
| АО «Ленинградские лазерные системы» | «...» | «...» - 16%, «...» - 28%, «...» - 28%, «...» - 28% |

Поскольку ни одним из хозяйствующих субъектов не установлен контроль над другими применительно к положению ч. 8 ст. 11 Закона о защите конкуренции, то условия о допустимости антиконкурентных соглашений не распространяются на совместные действия ООО «ССФ» и АО «ЛЛС».

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного суда РФ №2 от 04.03.2021, в силу положений части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, по общему правилу, положения данной статьи не применяются в отношении соглашений между субъектами, входящими в одну группу лиц согласно статье 9 Закона, при условии, что одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица. При этом контроль должен осуществляться в одной из форм, указанных в части 8 статьи 11 Закона.

В отношении анализируемой закупки установлено следующее.

В целях реализации ОКР «Самолет» для АО «ОКБ-Планета», входящего на момент начала данного проекта в АО «РТИ», конструкторским бюро АО «РТИ им. Академика Минца» была разработана конструкторская документация на изделия 6ДЦП и 6ДГШ, изготавливаемых в рамках исполнения ГОЗ. В ходе разработки указанной документации подбор окончательных конфигураций оптико-электронных документов проходил при консультировании специалистов ООО «Специальные системы. Фотоника».

ООО «ССФ» было заинтересовано в данном проекте, так как являлось основным поставщиком предполагаемых к использованию лазерных и оптико-волоконных компонентов.

В 2018 году АО «ОКБ-Планета» был направлен запрос в адрес ООО «ССФ» на

предоставление предварительных цен на часть лазерных и оптико-волоконных компонентов для определения потенциальной затратности проекта (вх.25562-ЭП/22 от 04.10.2022).

В январе 2021 ООО «ССФ» как официальному дистрибьютору поступили от партнеров-производителей запросы, направленные в их адрес АО «ЛС» (письмо Lea Photonics (подразделение Keopsys) от инженера АО «ЛС» от 21.01.2021 (стр.18 тома №1)), по позициям, включенным в список номенклатуры АО «ОКБ-Планета». Данные запросы продукции можно было идентифицировать только как поставки продукции для нужд АО «ОКБ-Планета» в связи с уникальностью некоторых параметров, используемых специально для проекта АО «РТИ» (стр.37 тома №1).

ООО «ССФ» обратилось в АО «ЛС» с сообщением о том, что предпочитают работать с АО «ОКБ-Планета» напрямую для предоставления оптимальных цен и условий поставки. Также ООО «ССФ» связалось в январе 2021 с начальником службы снабжения АО «ОКБ-Планета» Рословым Ильей Николаевичем, который сообщил, что «никаких новостей по проекту нет» и предложение от ООО «ССФ» не требуется (письмо ООО «ССФ» от 21.10.2021 №21-10/21, стр. 37 тома 1).

При этом 21.01.2021 к менеджеру АО «ЛС» по электронной почте поступил запрос на коммерческое предложение (стр.21 тома 2) от начальника службы снабжения АО «ОКБ-Планета» Рослова И.Н. на 20 позиций.

Согласно пояснениям АО «ЛС», общество, руководствуясь процессами утвержденной Системой менеджмента качества, изучило внутренний и внешний рынок и пришло к выводу, «что на территории России присутствует субъект, занимающий доминирующее положение на рынке относительно товара RIO-107-LC-APC-7-02-5. Данный товар должен был быть закуплен по ценам, установленным монополистом, в остальных случаях закупка товаров осуществляется на основании пунктов 8.1 и 8.2» утвержденного на предприятии СТО-02.ЛС.003-2020 «Управление закупками» (вх.18507-ЭП/22 от 15.07.2022).

АО «ЛС» при формировании коммерческого предложения для АО «ОКБ-Планета» направляло обращения к зарубежным партнерам, в ответ на которые поступили предложения о поставке некоторых позиций из списка предполагаемых к поставке лазерных и оптико-волоконных компонентов, в том числе:

| Наименование позиции | Предложение Sinno Electronics Co, Ltd, долларов США/шт | Предложение NTI Europe GmbH, евро/шт |
|-------------------------------------------|---------------------------------------------------------------|---------------------------------------------|
| MAFA 5000-OS-2001-541-00, EMCORE | - | - |
| FWDM-SDM-1598-L-0.3-7, AFW Technologies | 183,9 | 168,08 |
| OA-SM-1550-3-L-0.5-7, AFW Technologies | 280 | 255 |
| PISO-2-15-L-0.5-7, AFW Technologies | 402 | 387,2 |
| PFC-15-1-05-L-P-0.3-617, AFW Technologies | 483,15 | 406,5 |
| RIO-107-LC-APC-7-02-5, RIO | - | - |

MXER-LN-10-PD-P-P-LCA-
35dB, iXBlue Photonics 7450

6300

Таким образом, только некоторые позиции из списка предполагаемых к закупке компонентов могло быть предоставлено ООО «ССФ», как официальным дистрибьютором/дилером производителя на территории Российской Федерации.

ООО «ССФ» представило в АО «ЛС» коммерческие предложения №№7887, 7890 от 29.01.2021 на следующие позиции:

| Наименование продукции | Производитель | Количество | Цена с НДС, за шт. | Сумма с НДС, | Сумма с НДС, руб. по курсу ЦБ |
|----------------------------|------------------|------------|--------------------|--------------|-------------------------------|
| MAFA 5000-OS-2001-541-00 | Emcore | 8 | 4043.35\$ | 32346.8\$ | 2464353,90 |
| FWDM-SDM-1598-L-0.3-7 | AFW Technologies | 8 | 110.4\$ | 883.2\$ | 67286,95 |
| OA-SM-1550-3-L-0.5-7 | AFW Technologies | 8 | 174.8\$ | 1398.4\$ | 106537,66 |
| PISO-2-15-L-0.5-7 | AFW Technologies | 8 | 248.4\$ | 1987.2\$ | 151395,63 |
| PFC-15-1-05-L-P-0.3-617 | AFW Technologies | 88 | 285.2\$ | 25097.6\$ | 1912070,70 |
| фотодиод | | 32 | 159.1\$ | 5091.2\$ | 387875,11 |
| сумма по 6 позициям | | | | 66804,4\$ | 5089519,94 |
| RIO-107-LC-APC-7-02-5 | RIO | 4 | 30020€ | 120080€ | 11063090,48 |
| MXER-LN-10-PD-P-P-LCA-35dB | iXBlue Photonics | 8 | 4480€ | 35840€ | 3301975,04 |
| сумма по 2 позициям | | | | 155920€ | 14365065,52 |
| итого | | | | | 19454585,46 |

Таким образом, цены, предложенные ООО «ССФ», были ниже, чем цены зарубежных партнеров АО «ЛС».

Из представленных документов следует, что 01.02.2021 на сайте АО «РТИ» размещено извещение об объявлении процедуры запроса предложений для участия в выборе поставщика на поставку лазерных и оптико-волоконных компонентов. Способ осуществления закупки – закупка у единственного поставщика (подпункт 5 пункта 3.4.6.1 Кодекса «Закупочные процедуры в ОАО «ОКБ-Планета», утвержденном приказом генерального директора ОАО «ОКБ-Планета» №526-1 от 15.10.2018: возникла потребность в приобретении продукции, право на продажу которой есть только у одного поставщика, при условии, что замена данной продукции на другую технологически невозможна и экономически нецелесообразна).

В ходе процедуры по выбору поставщика было подано два коммерческих предложения: от АО «ЛС» (№Л_21_0222 от 02.02.2021) и ООО «ССФ» (№7912 от

02.02.2021). По критерию наименьшая цена продукции в качестве организации, с которой будет заключен договор было выбрано АО «ЛС» (протокол заседания Коллегиального органа от 02.02.2021 (стр.25-27 тома №1)). При этом протокол подписан не всеми членами закупочной комиссии (нет подписей генерального директора АО «ОКБ – Планета» и заместителя генерального директора по логистике – «...».

АО «ЛС» было представлено формирование итогового коммерческого предложения на поставку компонентов для АО «ОКБ-Планета» (от 01.02.2021, стр.22, том 2):

| Цена закупки с логистикой, \$ | Хоз.расходы, \$ | Себестоимость, \$ | Прибыль, \$ (12,291%) | Цена клиенту без НДС, \$ | Цена клиенту с НДС, \$ |
|--------------------------------------|------------------------|--------------------------|------------------------------|---------------------------------|-------------------------------|
| 264121,19 | 16375,51 | 280496,7 | 34475,8 | 314972,5 | 377967 |

Таким образом, итоговая цена для АО «ОКБ-планета» составила 377967\$, что по курсу ЦБ РФ на 01.02.2021 составляло 28821004,26 рублей.

После сообщения от АО «ОКБ-Планета» об отсутствии новостей по проекту с ООО «ССФ» связался руководитель отдела продаж АО «ЛС» Юрьев В.Н. «...». (руководитель отдела продаж АО «ЛС», согласно штатной расстановке АО «ЛС»), который сообщил, что поставка всей номенклатуры по списку будет осуществляться через АО «ЛС», так как АО «ОКБ-Планета» требует наличие у поставщика сертификата квалифицированного поставщика (объяснения менеджера по продажам ООО «ССФ» «...» от 21.10.2021).

Согласно указанным объяснениям, ООО «ССФ» неоднократно пыталось связаться с представителем АО «ОКБ-Планета» «...» для проведения телефонных переговоров, но «...» на телефонные звонки не отвечал. При этом «практически сразу же раздавался звонок из АО «ЛС» с комментарием: «Зачем Вы беспокоите господина «...», закупка будет через нашу компанию» (объяснения менеджера по продажам ООО «ССФ» «...» от 21.10.2021).

01.02.2021 в ООО «ССФ» поступил запрос на возможность поставки 8 позиций от АО «ОКБ-Планета».

ООО «ССФ» представило порядок расчета коммерческого предложения (приложение №10 к исх.13-07/22 от 13.07.2022), в котором объяснило, что «цена в КП№7912 от 02.02.2021 была сформирована на основании требования заказчика по наличию сертификата квалифицированного поставщика. Получение данного сертификата занимает от 14 месяцев и требует наличие отдела качества, а также наличие склада с соответствующими оборудованными рабочими местами для приемки товара, что влечет за собой найм квалифицированного персонала, траты на дополнительное помещение и его оснащение, а также траты на получение самого сертификата».

Таким образом, ООО «ССФ» было представлено коммерческое предложение в адрес АО «ОКБ-Планета» 02.02.2021 на сумму 465190,21\$, что по курсу ЦБ РФ на данную дату составляло 35124326,36 руб. (без учета разветвителя F4M-PLC-116-BL-9L-A1-QQ-03 Fiberon).

Следует отметить, что по информации, представленной ООО «ССФ» (исх.13-07/22 от 13.07.2022), ООО «ССФ» «осознавая важность участия в проекте и имея интерес в дальнейшем сотрудничестве по проектам с АО «ОКБ-Планета», пошло навстречу АО «ЛЛС» в том, что для участия во внутренней закупочной процедуре (ценовом анализе) АО «ЛЛС» направит коммерческое предложение с ценой, а ООО «ССФ» со своей стороны направит коммерческое предложение с ценой, превышающей цену АО «ЛЛС».

При этом, согласно объяснениям менеджера по продажам ООО «ССФ» «...» от 21.10.2021, именно АО «ЛЛС» направило в адрес ООО «ССФ» конкретные цены, которые необходимо было указать в подаваемом в АО «ОКБ-Планета» коммерческом предложении. Информация по ценам была направлена менеджеру по продажам ООО «ССФ» «...» в мессенджере Telegram от руководителя отдела продаж АО «ЛЛС» «...» и впоследствии удалена.

Письмами от 02.02.2021 ООО «ССФ» (исх.2-02/21) и АО «ЛЛС» (исх.27/15) подтвердили АО «ОКБ-Планета», что дальнейшее снижение цен невозможно, так как в ранее направленных коммерческих предложениях установлена минимальная цена. (стр. 4-5 том 1).

Следует отметить, что договор по результатам открытого запроса предложений на поставку данной продукции между АО «ЛЛС» и АО «ОКБ-Планета» заключен не был, так как, по объяснениям представителей АО «ОКБ-Планета», у членов закупочной комиссии возникли вопросы в связи с тем, что цена сертифицированного дистрибьютора была значительно выше цены, предложенной организацией-посредником.

При этом в материалы дела прокуратурой Новгородской области представлен договор от 03.02.2021 №15_21 между АО «ЛЛС» и АО «ОКБ-Планета» на поставку лазерных и оптико-волоконных компонентов, подписанный генеральным директором АО «ЛЛС» (стр.30-34 тома 1). Данный факт подтверждает, что АО «ЛЛС» было уверено в том, что договор на поставку будет заключен именно с их компанией.

По результатам выяснения обстоятельств и проведения проверок АО «ОКБ-Планета» провело переговоры с официальным дилером производителей покупаемых компонентов в Российской Федерации – ООО «ССФ», в ходе которых было получено коммерческое предложение на сумму 245194,37 \$, что по курсу на 05.03.2021 составило 18193422,25 рублей. В связи с возможностью закупки напрямую у официального дилера, а также разницей в предложенных ценах, АО «ОКБ-Планета» 05.03.2021 заключило договор с ООО «ССФ» на поставку указанных ниже лазерных и оптико-волоконных компонентов.

В таблице приведены предложенные в ходе проведения открытого запроса предложений цены АО «ЛЛС» и ООО «ССФ», а также реальная цена продукции, по которой в итоге была осуществлена поставка.

| Наименование продукции | количество | Предложение АО «ЛЛС» от 01.02.2021 | | Предложение ООО «ССФ» от 02.02.2021 | | По договору с ООО «ССФ» от 05.03.2021 | |
|--------------------------|------------|------------------------------------|------------|-------------------------------------|-----------|---------------------------------------|---------|
| | | \$ | Руб. | \$ | Руб. | \$ | Руб. |
| MAFA 5000-OS-2001-541-00 | 8 | 40435.2 | 3083293.18 | 59790.48 | 4514498.1 | 25838.32 | 1906517 |

| | | | | | | | |
|----------------------------|-----|----------|------------|-----------|-----------|-----------|----------|
| FWDM-SDM-1598-L-0.3-7 | 8 | 1104 | 84182,9808 | 1632,48 | 123260,89 | 800 | 59029,12 |
| OA-SM-1550-3-L-0.5-7 | 8 | 1747,2 | 133228,717 | 2537,92 | 191626,41 | 1266,64 | 93460,81 |
| PISO-2-15-L-0.5-7 | 8 | 6216 | 473986,783 | 8849 | 668146,4 | 4500 | 332038,8 |
| PFC-15-1-05-L-P-0.3-617 | 121 | 43124,4 | 3288351,94 | 60888,41 | 4597397,7 | 30250 | 2232039 |
| RIO-107-LC-APC-7-02-5 | 4 | 231024 | 17616203,8 | 249119,36 | 18809832 | 102473,68 | 7561164 |
| MXER-LN-10-PD-P-P-LCA-35dB | 8 | 54316,8 | 4141802,66 | 82372,56 | 6219564,9 | 39200 | 2892427 |
| итого | | 377967,6 | 28821050 | 465190,21 | 35124326 | 245194,37 | 18092010 |

Таким образом, коммерческие предложение, направленные в ходе проведения открытого запроса предложений АО «ОКБ-Планета» на 54% и 89,7% превышали обычную рыночную цену предполагаемых в закупке компонентов.

При этом, требование о наличии у потенциальных поставщиков сертификата квалифицированного поставщика в деятельности АО «ОКБ-Планета» действовало с 09.06.2015 по 14.03.2016 (письма начальника Управления военных представительств Министерства обороны Российской Федерации, стр.20-21 тома 4).

Таким образом, ООО «ССФ» было преднамеренно введено в заблуждение АО «ЛЛС» о наличии дополнительных требованиях к участнику предполагаемой закупки для нужд АО «ОКБ-Планета», что не соответствовало действительности. В то же время все попытки ООО «ССФ» связаться для уточнения наличия данного требования с представителем АО «ОКБ-Планета», отвечающим за проведение данной закупки, были безуспешны и вызывали дополнительные звонки от АО «ЛЛС» с требованием не беспокоить представителя АО «ОКБ-Планета», так как закупка будет осуществляться через АО «ЛЛС».

В результате сложившейся ситуации ООО «ССФ» согласилось с предложением АО «ЛЛС» на подачу более высокого ценового предложения на поставку лазерных и оптико-волоконных компонентов для нужд АО «ОКБ-Планета» и направило в адрес АО «ОКБ-Планета» ценовое предложение с указанным АО «ЛЛС» уровнем цен на запрашиваемую продукцию.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о наличии договоренности между АО «ЛЛС» и ООО «ССФ» о подаче определенных ценовых предложений на открытый запрос предложений АО «ОКБ-Планета».

Данный довод также подтверждается тем, что оба участника открытого запроса предложений направили письма в адрес АО «ОКБ-Планета» (исх.27-15 от 02.02.2021, 2-02/21 от 02.02.2021, стр.4-5 тома 1) о том, что цена, указанная в ценовом предложении, является минимальной и снижение невозможно.

Следует отметить, что ООО «ССФ» на этапе предоставления письма о невозможности снижения цены, указанной в коммерческом предложении №7912 от 02.02.2021, имело возможность указать в данном письме, что в случае отсутствия

требования о наличии сертификата квалифицированного поставщика предлагаемая цена будет значительно уменьшена. ООО «ССФ» данной возможностью не воспользовалось, что также подтверждает факт наличия соглашения между АО «ЛЛС» и ООО «ССФ» об установлении и поддержании определенного уровня цен.

Также АО «ОКБ-Планета» в материалы дела представлены видеозапись («Встреча с представителями ЛЛС .mp4») и аудиозапись («запись «...» с «...»), подтверждающие факт наличия соглашения между ООО «ССФ» и АО «ЛЛС» о подаче определенных ценовых предложений с целью победы АО «ЛЛС» в данной закупке.

Таким образом, ООО «ССФ» согласилось на условия конкурента – АО «ЛЛС» - и направило ценовое предложение, установленное АО «ЛЛС», что привело к установлению и поддержанию цены на лазерные и оптико-волоконные компоненты для нужд АО «ОКБ-Планета» при изготовлении изделий 6ДЦП и 6ДГШ, применяемых в ОКР «Самолет».

Следует отметить, что ООО «ССФ» является официальным дилером на территории Российской Федерации следующих производителей: Emcore Fiber Optics, Ixblue Photonics, AFW Technologies Pty Ltd, что подтверждается письмами данных производителей на эксклюзивное право на поставку части лазерных и оптико-волоконных компонентов для нужд АО «ОКБ-Планета» в рамках рассматриваемой закупки (письмо Emcore Fiber Optics от 23.02.2021 на поставку MAFA 5000-OS-2001-541-00 (8 шт), письмо Ixblue Photonics от 22.02.2021 на поставку MXER-LN-10-PD-P-P-LCA-35dB (8 шт), письмо AFW Technologies Pty Ltd б/д на поставку FWDM-SDM-1598-L-0.3-7 (8 шт), OA-SM-1550-3-L-0.5-7 (8 шт), PISO-2-15-L-0.5-7 (20 шт), PFC-15-1-05-L-P-0.3-617 (121 шт)).

В то же время следует учесть, что АО «ЛЛС» при формировании коммерческого предложения для АО «ОКБ-Планета» направляло обращения к зарубежным партнерам, в ответ на которые поступили предложения о поставке некоторых позиций из списка предполагаемых к поставке лазерных и оптико-волоконных компонентов.

Таким образом, только некоторые позиции из списка предполагаемых к закупке компонентов могло быть предоставлено ООО «ССФ», как официальным дистрибьютором/дилером производителя на территории Российской Федерации.

АО «ЛЛС» имело возможность закупить часть продукции у других поставщиков. Также в ходе заседания комиссии представитель АО «ЛЛС» подтвердил, что закупка компонентов для последующей поставки АО «ОКБ-Планета» планировалась не только у ООО «ССФ».

Таким образом, в отношении большей части продукции, предполагаемой к поставке для нужд АО «ОКБ-Планета», ООО «ССФ» и АО «ЛЛС» осуществляли деятельность на одном товарном рынке, в связи чем утверждение о полноценном взаимодействии именно в рамках «вертикального» соглашения невозможно в данной ситуации.

Следует учесть, что оба поставщика имели возможность поставить указанную продукцию заказчику, то есть конкурировали между собой за право заключения договора на поставку данных изделий.

Таким образом, АО «ЛЛС» и ООО «ССФ» между собой являлись конкурентами за

право осуществления поставки лазерных и оптико-волоконных компонентов для нужд АО «ОКБ-Планета» при изготовлении изделий 6ДЦП и 6ДГШ, применяемых в ОКР «Самолет», то есть действовали на одном товарном рынке.

2. Заявление в порядке примечания к ст.14.32 КоАП РФ.

04.07.2022 в адрес Управления поступило заявление (вх.№17347-ДСП/22), в котором первый из ответчиков сообщает о наличии антиконкурентного соглашения, запрещенного действующим законодательством, при участии в запросе предложений на лазерные и оптико-волоконные компоненты для нужд АО «ОКБ-Планета». Лицом указаны сведения о взаимоотношениях между должностными лицами, ранее не известные Управлению, а также указан порядок установления цен в данной закупке.

31.10.2022 в адрес Управление поступило заявление (вх.27837-ДСП/22) второго ответчика по рассматриваемому делу с сообщением о наличии антиконкурентного соглашения, запрещенного действующим законодательством, при участии в указанном запросе предложений. Лицом указаны сведения о взаимодействии между ответчиками и заказчиком касательно изменения комплектации поставки товара, ранее не известные Управлению, а также указан инициатор подписания договора на поставку по установленной в результате соглашения цене.

3. Заключение об обстоятельствах дела №078/01/11-685/2022.

05.10.2022 принято заключение об обстоятельствах антимонопольного дела №078/01/11-685/2022 (исх.№78/23381/22 от 11.10.2022). Возражения от участников дела на данное заключение не поступили.

4. Выводы Санкт-Петербургского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 078/01/11-685/2022.

Из толкования п.1 ст.11 Закона о защите конкуренции, картельные соглашения запрещаются сами по себе (*per se*), то есть антимонопольный орган или суд, применяющие такой запрет, не устанавливая 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 (пп.1 - 5 п.1 ст.11 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с п.18 ст.4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с п.17 ст.4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся рост, поддержание или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами.

При этом факт реализации антиконкурентного соглашения не является квалифицирующим признаком рассматриваемого правонарушения, в связи с чем

отсутствие заключенного по результатам разосланных коммерческих предложений договора с АО «ЛС» по указанным в них ценам не свидетельствует об отсутствии правонарушения (Данный довод подтверждается судебной практикой: Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 25.08.2017 по делу N А29-4073/2016).

При нарушении хозяйствующим субъектом части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции возможность наступления последствий в виде влияния на конкуренцию презюмируется (предполагается), следовательно, не доказывается, ввиду чего на антимонопольный орган не возложено обязанности по установлению фактов, квалифицирующих согласованные действия хозяйствующих субъектов. Данный вывод также закреплен в п.22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

При этом в соответствии с вышеуказанным пунктом при установлении наличия картельного соглашения подлежит доказыванию факт того, что участники картеля являются конкурентами на товарном рынке и достигнутые между ними договоренности имеют предмет, определенный в пунктах 1 - 5 части 1 статьи 11 Закона.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10, для заключения вывода о наличии нарушений антимонопольного законодательства, выражающихся в создании картеля (заключении антиконкурентного соглашения), не требуется доказывание антимонопольным органом фактического исполнения участниками картеля условий соответствующего противоправного соглашения, а также фактического наступления последствий, перечисленных в ч.1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ, поскольку, в силу буквального толкования названной нормы, рассматриваемое нарушение состоит в самом достижении участниками картеля договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ последствиям.

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующих субъектов-конкурентов или субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке, в качестве создания картеля, ограничивающего конкуренцию, достаточно установить сам факт заключения такими субъектами противоправного соглашения и направленность такого соглашения на установление или поддержание цен.

Оба ответчика факт наличия соглашения об установлении и последующем поддержании цены признали.

Проведенный управлением анализ, а также собранные материалы дела свидетельствуют о том, что два конкурирующих между собой хозяйствующих субъекта – АО «ЛС» и ООО «ССФ» - заключили между собой соглашение об установлении ООО «ССФ» определенного (значительно превышающего рыночное значение) уровня цен при подаче ценового предложения в ходе открытого запроса предложений АО «ОКБ-Планета». Также письмами о невозможности снижения предложенного уровня цен общества поддержали установленный уровень цен.

При доказывании факта заключения антиконкурентного соглашения, приведшего к поддержанию цен на торгах, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

исследовала весь объем фактических обстоятельств, подлежащих установлению согласно нормам Закона о защите конкуренции.

В совокупности и взаимосвязи все фактические обстоятельства исключают случайность и указывают на наличие и исполнение ответчиками антиконкурентного соглашения, что подтверждается, в том числе, заявлением одного из ответчиков.

Проведя анализ информации и сведений, полученных в ходе рассмотрения антимонопольного дела № 078/01/11-685/2022, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях АО «Ленинградские лазерные системы» (ИНН 7813261308) и ООО «Специальные системы Фотоника» (ИНН 7802570752).

2. Предписания АО «Ленинградские лазерные системы» (ИНН 7813261308) и ООО «Специальные системы Фотоника» (ИНН 7802570752) о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции, не выдавать.

3. Передать материалы дела №078/01/11-685/2022 уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении АО «Ленинградские лазерные системы» (ИНН 7813261308) и ООО «Специальные системы Фотоника» (ИНН 7802570752) и их должностных лиц производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»

«...»