

5

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве
руководителю Ханяну Армену Эдуардовичу
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Московское УФАС
Рег. номер 23243/19
зарегистрирован 26.04.2019



От Заявителя: ООО «Медэкспресс»
ОГРН 1167746462542 / ИНН 7709492330
Юридический адрес (почтовый): 117105, г. Москва, Варшавское шоссе,
дом 26, строение 11, этаж 2, помещение I, комнаты 46-49
телефон 8 925 188 25 28
lawyersdtp@gmail.com

Исх. № 01Ф/04-2019

Жалоба

о недопустимости согласованных действий участников торгов на право аренды
федерального имущества

Уважаемый, Армен Эдуардович!

1. Общество с ограниченной ответственность «Медэкспресс» (далее по тексту – Заявитель) до 19.04.2019 г. подало заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в оперативном управлении/хозяйственном ведении на сайте «Инвестиционный портал города Москвы» (<https://investmoscow.ru>).

Сведения об объекте аренды: ЮВАО, город Москва, Душинская улица, дом 5, строение I 2 этаж, помещение I, комнаты №№ 1-6; помещение II, комнаты №№ 1-7; 1 этаж, помещение I, комнаты №№ 1-5, 5а, 6; помещение II, комнаты №№ 1-10; помещение III, комната № I (<https://investmoscow.ru/tenders/tendercard/?TenderId=17245049>).

Организатор торгов:

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ГОРОДА МОСКВЫ "МОССВЕТ",
123104, г Москва, ул. Бронная Б., д. 14.

Телефон (495) 683-94-37 / Факс (495) 687-43-63.

Электронная почта: orlova_av@mossvet.ru.

Контактное лицо: Дьяченко Ольга Александровна.

Ссылка на процедуру торгов:

<https://torgi.gov.ru/restricted/notification/notificationView.html?notificationId=33938182&lotId=33938467&prevPageN=2>.

Площадка торгов:

АО «Единая электронная торговая площадка» (АО «ЕЭТП» или «Росэлторг»),
юридический адрес: 115114, город Москва, Кожевническая улица, дом 14 строение 5,
ИНН 7707704692, ОГРН 1097746299353.

Телефон +7 495 276-16-26 / факс +7 495 730-59-07 / электронная почта info@roseltorg.ru.

Ссылка на площадку торгов: <https://www.roseltorg.ru/procedure/178fz18031900008>.

Участник (Заявитель) открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в оперативном управлении/хозяйственном ведении:

Общество с ограниченной ответственностью «Медэкспресс».

Юридический адрес (почтовый): 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, дом 26, строение 11, этаж 2, помещение I, комнаты 46-49,

ОГРН 1167746462542, ИНН 7709492330.

Телефон: 8 925 188 25 28 / Электронная почта: lawyersdtp@gmail.com

2. **Доводы жалобы:**

Согласно Протоколу о признании заявителей участниками аукциона № 178fz18031900008 (извещение на сайте torgi.gov.ru № 180319/0928857/01) от 22.04.2019 г. комиссией были допущены к участию в процедуре аукциона следующие организации:

Ссылка на протокол: <https://investmoscow.ru/tenders/tendercard/?TenderId=17245049>

№ п/п	Порядковый номер заявки	Наименование участника	Статус допуска	Основание для решения
1.	783593	Общество с ограниченной ответственностью "ПРАЙМСНАБ"	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
2.	571921	Общество с ограниченной ответственностью "Восьмой-сезон"	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
3.	159293	Общество с ограниченной ответственностью «ПРОФИ М»	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
4.	143856	Общество с ограниченной ответственностью "Медэкспресс"	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации

Согласно Протоколу подведения итогов аукциона на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в хозяйственном ведении ГУП «Моссвет» № 178fz18031900008 (извещение на сайте torgi.gov.ru № 180319/0928857/01) от 24.04.2019 г. опубликованы все максимальные предложения о цене договора:

Место № п/п	Участник (наименование/Ф.И.О., юр. адрес, адрес регистрации)	Дата и время подачи	Сумма предложения	Валюта	Порядковый номер заявки
1.	Общество с ограниченной ответственностью «Восьмой-сезон»	23-04-2019 13:24:43	2 183 585,65	Руб.	571921
2.	Общество с ограниченной ответственностью «ПРАЙМСНАБ»	23.04.2019 13:16:35	2 173 793,79	Руб.	783593
3.	Общество с ограниченной ответственностью «Медэкспресс»	23.04.2019 13:08:29	2 164 001,93	Руб.	143856
4.	Общество с ограниченной ответственностью «ПРОФИ М»	23.04.2019 11:01:34	1 968 164,73	Руб.	159293

Победителем электронного аукциона № **178fz18031900008** признан участник Общество с ограниченной ответственностью «Восьмой-сезон», предложивший наибольшую цену лота в размере 2 183 585,65 руб. (два миллиона сто восемьдесят три тысячи пятьсот восемьдесят пять рублей 65 коп.).

Заявитель хочет отметить следующее:

1) Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) участник аукциона, а именно: **ООО «ПРОФИ М» (порядковый номер заявки – 159293)** зарегистрировано по следующему юридическому адресу: **125438, город Москва, Михалковская улица, дом 636 строение 2, помещение 2-42**. Данная организация создана 04.02.2019 г. Основной вид деятельности: Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом.

2) Согласно выписке из ЕГРЮЛ участник аукциона, а именно: **ООО «Восьмой-сезон» (порядковый номер заявки – 571921)** зарегистрировано по следующему юридическому адресу: **125438, город Москва, Михалковская улица, дом 636 строение 2, помещение 2-42**. Данная организация создана 21.02.2019 г. Основной вид деятельности: Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом.

Согласно информации электронной системы СБИС, данные компании являются аффилированными организациями и зарегистрированы по одному юридическому адресу.

3) Согласно информации на сайте <https://kad.arbitr.ru/Card/c03f1b8c-bd60-400b-8aеc-4de2e902067e> **ООО «ПРАЙМСНАБ» (порядковый номер заявки - 783593)** выступает в качестве ответчика в споре с ГУП Специальное предприятие при Правительстве Москвы о взыскании задолженности по договору аренды и выселении (дело № А40-22449/2019).

В соответствии с **подпунктом 1 пункта 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - Закон о защите конкуренции) коллегиальные органы, образованные в федеральном антимонопольном органе, в том числе рассматривают материалы изучения и обобщения практики применения антимонопольными органами антимонопольного законодательства и дают разъяснения по вопросам его применения.

Во исполнение указанного пункта Федерального закона Президиум Федеральной антимонопольной службы 17.02.2016 подготовил разъяснения «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденные протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 N 3.

Согласно указанным разъяснениям **статья 11 Закона о защите конкуренции** содержит запреты на соглашения, ограничивающие конкуренцию, и устанавливает **признаки недопустимых соглашений**.

Согласно **п. 1 ст. 11 Закон 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, в том числе, к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах**.

Вместе с тем **статьей 8 Закона о защите конкуренции** согласованными действиями могут быть признаны действия хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке и являющихся конкурентами, при отсутствии соглашения, если такие действия одновременно отвечают следующим критериям:

1) **результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов;**

2) действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий;

3) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Так, согласно **части 1 статьи 11.1 Закона о защите конкуренции** запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, если такие согласованные действия приводят, в том числе, к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Факт заключения *антиконкурентного* соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и **совокупности косвенных доказательств**.

На практике к таким косвенным доказательствам обычно относятся:

- 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 (подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ);

- 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.

При этом **частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции** установлен порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 данной статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может быть осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Необходимо отметить, что приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» **организатору торгов не предоставляется право не допустить участков торгов, если в их действиях очевидны согласованные действия на торгах по признакам косвенных доказательств, указанных в разъяснениях ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 N 3.**

Вместе с тем **частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции** (пп. «а» пункта 3.1, пункты 3.2, 4.1, 5) предусмотрено, что антимонопольный орган осуществляет, в том числе, следующие полномочия:

- выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предприятия об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о

внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов;

- выдает предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции;

- направляет в письменной форме за подписью руководителя или заместителя руководителя антимонопольного органа предупреждения о недопустимости нарушения антимонопольного законодательства должностным лицом хозяйствующих субъектов, федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственных внебюджетных фондов, публично заявляющим о планируемом поведении на товарном рынке, если такое поведение может привести к нарушению антимонопольного законодательства;

- привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и некоммерческие организации, их должностных лиц, должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностных лиц государственных внебюджетных фондов, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, в случаях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации.

Судебная практика подтверждает необходимость анализа косвенных доказательств, а именно: **Арбитражный суд Северо-Западного округа в постановлении от 23.04.2015 N А42-2564/2014** по делу об оспаривании решения антимонопольного органа делает вывод о том, что для констатации антиконкурентного соглашения **необходимо проанализировать ряд косвенных доказательств**, сопоставив каждое из них с другими и не обременяя процесс доказывания обязательным поиском хотя бы одного прямого доказательства. По итогам доказывания совокупность косвенных признаков соглашения и (или) согласованных действий (при отсутствии доказательств обратного) может сыграть решающую роль.

В качестве доказательств могут использоваться документы и материалы, полученные с соблюдением требований к порядку и оформлению их получения.

На основании изложенного, в действиях **ООО «ПРОФИ М» (порядковый номер заявки – 159293)** и **ООО «Восьмой-сезон» (порядковый номер заявки – 571921)** усматриваются **признаки недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий, которые повлекут поддержание повышения цены на торгах.**

Действуя внешне экономически нецелесообразно и согласованно (повышая цену с незначительным интервалом времени в конце аукциона), независимо от причин такого поведения, **ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон»** воспрепятствовали иным участникам торгов подать собственные заявки в том ценовом диапазоне, который являлся бы приемлемым для любого разумного участника рынка, и тем самым лишили Заявителя возможности сформировать объективную рыночную цену объекта аренды.

Искусственное завышение цены выставленного на торги объекта аренды участниками аукциона (**ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон»**), свидетельствует о наличии признака притворности (**п. 2 ст. 170 ГК РФ**) таких заявок, на самом деле прикрывавших действия по ограничению доступа к торговой площадке другим лицам, что не соответствует стандарту добросовестного поведения.

Недобросовестность конкретного участника в условиях доказанности сговора с другим участником торгов само по себе не является основанием для признания их недействительными. Вместе с тем, когда в результате таких действий для независимых

участников отсутствует возможность провести состязание относительно цены объекта аренды, нивелируется смысл торгов, которые теряют свою суть (определение победителя на конкурентной основе), что свидетельствует об их недействительности (п. 1 ст. 449 ГК РФ).

Данные действия ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон» являются незаконными и запрещены антимонопольным законодательством Российской Федерации. В связи с данными согласованными действиями ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон», Заявитель был лишен права на участие в честном и законном аукционе, который соответствует требованиям антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Согласно п. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции подача жалобы в антимонопольный орган допускается не позднее 10 дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Согласно информации на сайте: <https://investmoscow.ru/tenders/tendercard/?TenderId=17245049> итоги аукциона подведены 24.04.2019 г. Срок для подачи жалобы определен с 24.04.2019 г. до 03.05.2019 г.

На основании изложенного, и в соответствии со ст. 3, 4, 8, 11, 11.1, 17.1, п. 1, 4, 6, 8, 11, 14, 20, ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ УФАС ПО г. Москве:

1. Признать ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством **согласованных действий, которые повлекут поддержание повышения цены на торгах:** <https://torgi.gov.ru/restricted/notification/notificationView.html?notificationId=33938182&lotId=33938467&prevPageN=2>.
2. Выдать предписание ООО «ПРОФИ М» и ООО «Восьмой-сезон» о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Выдать предписание об отмене протокола подведения итогов аукциона: <https://torgi.gov.ru/restricted/notification/notificationView.html?notificationId=33938182&lotId=33938467&prevPageN=2> и назначить повторный аукцион.

Приложение:

1. Доверенность на представителя на 1 л.
2. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «ПРОФИ М».
3. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Восьмой-сезон».

26.04 .2019 г.

Представитель ООО «Мединком»
по доверенности

Степаков В.С. 