



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Пензенской области**

ул. Урицкого, 127, г. Пенза, 440000
тел. (8412) 55-14-02, факс (8412) 52-03-70
e-mail: to58@fas.gov.ru

25.08.2017 № 3756-2

На № _____ от _____

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 2-03/19-2016

18 августа 2017 года

г. Пенза

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Кузнецовой О.Н. - руководителя управления, председателя Комиссии;
- Сорокиной Н.В. – начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;
- Пеговой В.И. – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

рассмотрев дело № 2-03/19-2016 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «ЭНЕРГО АВАНГАРД» (ИНН 7715834060, г. Москва, ул. Парковая 9-я, д. 57, корп. 3А) и Обществом с ограниченной ответственностью «АтомСпецСервис» (ИНН 7706745449, г. Москва, ул. Мытная, д. 28, стр.3) требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Пензенским УФАС России по результатам осуществления контроля за соблюдением законности при осуществлении закупок в Пензенской области было установлено 2 аукциона:

- 0455100000314000005;
- 0455100000314000004.

Из представленной информации и информации, размещенной на сайте закупок www.zakupki.gov.ru установлено следующее.

Заказчиком проводимых аукционов являлось Открытое акционерное общество "Научно-исследовательский институт физических измерений".

ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД»

ул. Парковая 9-я, д. 57, корп. 3А, г. Москва,
105215

ул. Гостиничная, д. 3, г. Москва, 127106

**Арбитражному управляющему
Нехиной А.А.**

г. Москва, а/я 63, 127051

Аукционы проводились на площадке: www.sberbank-ast.ru.

29.07.2014 было размещено извещение о проведении электронного аукциона №0455100000314000004. Предметом проводимой закупки являлась «Поставка комплекса специального технологического оборудования для производства полупроводниковых чувствительных элементов по проекту "Реконструкция и техническое перевооружение производственно-технологической базы в обеспечение изготовления перспективных образцов датчиков-преобразующей аппаратуры для объектов ракетно-космической техники».

Начальная максимальная цена: 47000000.00 рублей.

Для участия в аукционе было подано две заявки:

1. ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» (ИНН 7715834060, юридический адрес: 105215, Москва г, ул.Парковая 9-я, д.д.57 корп.3А, фактический адрес: 127106, Москва г, ул.Гостиничная, д.3).

2. ООО «АтомСпецСервис» (ИНН 7706745449, юридический адрес: 119049, Москва г, ул.ул. Мытная, д.28 стр.3).

Аукцион проводился 25.08.2014 г.

Согласно сведениям электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк АСТ» (далее – площадка) в ходе аукциона от участников было сделано по одному ценовому предложению:

Участник	Номер заявки	Защищенный номер заявки	ИНН	Предложенная цена	Дата подачи ценового предложения	Снижение от начальной максимальной цены, %
Общество с ограниченной ответственностью "ЭНЕРГО АВАНГАРД"	1	8453021	7715834060	46765000	25.08.2014 9:21:00	0,5
Общество с ограниченной ответственностью "АтомСпецСервис"	2	8464509	7706745449	46765000	25.08.2014 9:23:35	0,5

29.07.2014 было размещено извещение о проведении электронного аукциона №0455100000314000005. Предметом проводимой закупки являлась «Поставка комплекса специального технологического оборудования для центра проектирования унифицированных микроэлектронных датчиков для работы в особо жестких условиях эксплуатации на ОАО «НИИФИ»».

Начальная максимальная цена: 44 970 000.00 рублей.

Для участия в аукционе было подано две заявки:

1. ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» (ИНН 7715834060).

2. ООО «АтомСпецСервис» (ИНН 7706745449).

Аукцион проводился 25.08.2014 г.

Согласно сведениям электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк АСТ» в ходе аукциона от участников было сделано по одному ценовому предложению:

Участник	Номер заявки	Защищенный номер заявки	ИНН	Предложенная цена	Дата подачи ценового предложения	Снижение от начальной максимальной цены, %
Общество с ограниченной ответственностью "ЭНЕРГО АВАНГАРД"	1	8453021	7715834060	44745150	25.08.2014 9:35:25	0,5
Общество с ограниченной ответственностью "АтомСпецСервис"	2	8464509	7706745449	44745150	25.08.2014 9:37:24	0,5

Победителем в указанных аукционах было признано ООО "ЭНЕРГО АВАНГАРД".

С ООО "ЭНЕРГО АВАНГАРД" были заключены контракты 0455100000314 000004 и № 0455100000314 000005 от 09.09.2014.

При проведении указанных аукционов между участниками ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» (ИНН 7715834060) и ООО «АтомСпецСервис» (ИНН 7706745449) были установлены следующие особенности поведения:

- попарное участие;
- одинаковые ценовые предложения с минимальным снижением от начальной максимальной цены контракта;
- заключение контракта по цене, максимально приближенной к начальной.

Аналогичное поведение ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» было установлено при проведении закупок:

Реестровый номер торгов	Начальная максимальная цена	Полное наименование участника	ИНН	Дата подачи заявки	Ценовое предложение	Дата подачи ценового предложения	Снижение от начальной максимальной цены	Статус последней карточки контракта с этим участником
0465100000114000020	9 290 000 ,00	Общество с ограниченной ответственностью "ЭНЕРГО АВАНГАРД"	7715834060	2014-07-15 12:17:34	9 243 550,00	08.08.2014 10:05	0,5	Контракт заключен 27.08.2014 13:33
		Общество с ограниченной ответственностью "АтомСпецСервис"	7706745449	2014-07-15 14:14:52	9 243 550,00	08.08.2014 10:09	0,5	
0344100003714000021	1 678 906 ,00	Общество с ограниченной ответственностью "ЭНЕРГО АВАНГАРД"	7715834060	2014-11-12 14:42:02	1 670 511,47	17.11.2014 12:20	0,5	Контракт заключен 03.12.2014 08:28
		Общество с ограниченной ответственностью "АтомСпецСервис"	7706745449	2014-11-12 17:02:13	1 670 511,47	17.11.2014 12:21	0,5	

Из сведений, представленных электронной площадкой IP адреса ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис», с которых продавались заявки на участие в аукционах, делались ценовые предложения и подписывался контракт, один и тот же: **78.107.75.245**.

Согласно сведениям ООО «Фаворит Телеком», владельца IP-адреса: **78.107.75.245**, данный адрес выделен в пользование ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» (ИНН 7715834060), по адресу предоставления доступа: г. Москва, ул. Гостиничная, д.3. (данный адрес указан в качестве фактического ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» при регистрации на площадке)

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» имеют разные юридические адреса.

В соответствии с ч. 2 ст. 54 Гражданского кодекса РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

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 стандартны 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 «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» во время проведения аукциона.

Таким образом, ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» осуществляли совместное участие (подачу ценовых предложений) в проводимом

электронном аукционе, что подтверждается совпадением IP-адреса, с которого подавались ценовые предложения данных хозяйствующих субъектов.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами 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. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Антиконкурентное (картельное) соглашение между ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» заключается в исключении между участниками конкурентной борьбы в целях поддержания цены контракта максимально приближенной к начальной и определение «победителя» до проведения конкурсной процедуры. В результате реализации данного соглашения ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» получило доход в размере 91 510 150 рублей.

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.

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 Закона № 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 электронного аукциона в размере 2 350 000,00 (по аукциону 0455100000314000004) и 2 248 500,00 (по аукциону 0455100000314000005).

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

Предметом торгов является поставка оборудования в соответствии с предметами аукционов.

Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах, образуют признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона хозяйствующие субъекты. Все участники каждого из исследованных аукционов являлись друг другу конкурентами на право заключения государственного контракта.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определены признаки ограничения конкуренции, в том числе к ним отнесены 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 или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Определение конкуренции содержится в пункте 7 вышеуказанной статьи Закона. Конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к установлению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрет на картели является безусловным (запрет "per se").

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Целью указанного соглашения между ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис» является исключение между участниками картеля конкурентной борьбы и назначение «победителя» до проведения конкурсной процедуры.



Таким образом, действия ООО «ЭНЕРГО АВАНГАРД» и ООО «АтомСпецСервис», выразившиеся в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которые привели (могли привести) к поддержанию цен на торгах, содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России.

Председатель Комиссии

 О.Н. Кузнецова

Члены комиссии

 Н.В. Сорокина
 В.И. Пегова

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.