

Индивидуальному
предпринимателю
<...>

Индивидуальному
предпринимателю
<...>

Прокуратура Краснодарского
края

ул. Советская, д. 39,
г. Краснодар, 350063

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 27 декабря 2018 года г.
Краснодар

В полном объеме решение изготовлено 17 января 2019 года

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 419/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - Дегтярева Р.В., заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Мурадян О.А. – начальник отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

Богославский Е.А. – начальник отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя ответчиков по доверенности <...>, в отсутствие заявителя, рассмотрев дело о нарушении антимонопольного

законодательства № 419/2018 по признакам нарушения ИП <...> и ИП <...> пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между указанными хозяйствующими субъектами, предусматривающего отказ ИП <...> от конкурентной борьбы с ИП <...> в случаях совместного участия в электронном аукционе,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило обращение прокуратуры Краснодарского края (эл./п. № 5395 от 05.06.2018; вх. № 6321 от 13.06.2018) о наличии в действиях ИП <...> и ИП <...>, указанных в публикации «Эксперты ОНФ обнаружили в Краснодаре сомнительные закупки спортивного инвентаря», признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения указанного обращения Краснодарским УФАС России в действиях ИП <...> и ИП <...> установлены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом 28.08.2018 № 322 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 419/2018 по признакам нарушения ИП <...> и ИП <...> п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между указанными хозяйствующими субъектами, предусматривающего отказ ИП <...> от конкурентной борьбы с ИП <...> в случаях совместного участия в электронных аукционах и назначено к рассмотрению на 10.10.2018 определением от 11.09.2018 исх. № 23784/5. Определением от 10.10.2018 (исх. № 26797/9) рассмотрение дела отложено на 08.11.2018. Определением от 08.11.2018 (исх. № 29780/9) срок рассмотрения дела продлен до 11.03.2019. В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 419/2018, в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции определением Краснодарского УФАС России от 08.11.2018 исх. № 29781/9 рассмотрение дела отложено на 27.12.2018.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного

соглашения осуществляется на основании анализа их поведения хозяйствующих субъектов, с учетом принципа разумности и обоснованности.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на аукционах.

В ходе рассмотрения дела № 419/2018 Комиссией установлено следующее.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Правоотношения в сфере обеспечения муниципальных нужд регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Согласно указанной публикации, документам и сведениям, предоставленным министерством физической культуры и спорта Краснодарского края по запросу Краснодарского УФАС России, а также документов, находящихся в свободном доступе, установлено следующее.

В период с 01.01.2015 по 31.07.2018 ИП <...> и ИП <...> приняли совместное участие в 18 торгах, проводимых организациями, подведомственными министерству физической культуры и спорта Краснодарского края, а именно в торгах, объявленных следующими извещениями: 0318200067615000026, 0318200067616000002, 0318200067616000007, 0318200067617000001, 0318200067615000027, 0318200067616000004, 0318200067616000006, 0318200067616000008, 0318200067616000009, 0318200067617000002, 0318200067617000003, 0318200067617000004, 0318200074015000042, 0318200074015000043, 0318200074015000044, 0318200074015000045, 0318200074015000046.

При этом, анализ вышеуказанных электронных аукционов позволяет установить модель поведения ИП <...> и ИП <...> в случаях, когда отсутствуют иные участники торгов, а именно, ИП <...> делает один минимальный шаг по аукциону (снижает цену аукциона на 0.5%), после чего минимальный шаг по аукциону делает ИП <...> (общее снижение цены контракта составляет 1%), ИП <...> отказывается от дальнейшей конкурентной борьбы. При этом, ИП <...> в ходе проведения электронных аукционов понес финансовые издержки в виде блокировки денежных средств в размере, необходимом для обеспечения заявки на участие в аукционе.

Указанные обстоятельства являются разумными и обоснованными только при наличии антиконкурентного соглашения между ИП <...> и ИП <...>

Кроме того, в соответствии с теорией вероятности каждый из участников обладает равными шансами на победу, что в вышеуказанном случае составляет 50% (т.е. коэффициент вероятности победы составляет 0.5) и в случае участия в закупке двух участников вероятность последовательной победы одного и того же участника . закупки определяется посредством последовательного возведения в квадрат

коэффициента вероятности победы участника. Вероятность того, что ИП <...> одержит победу в 18 электронных аукционах в связи с отказом ИП <...> от конкурентной борьбы в отсутствие антиконкурентного соглашения составляет: $0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 * 0,5 = 0,0000038147$. Таким образом, вероятность того, что ИП <...> откажется от конкурентной борьбы в отсутствие антиконкурентного соглашения с ИП <...> стремится к 0 и составляет примерно 0,0004% (примерно 1/250000).

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии между ИП <...> и ИП <...> антиконкурентного соглашения, предусматривающего отказ ИП <...> от конкурентной борьбы с ИП <...> в случаях совместного участия в электронном аукционе.

В соответствии со ст. 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длительном нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

В связи с изложенным Краснодарским УФАС России не может быть признан факт нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...> и ИП <...>, совершенных ранее 27.12.2015, а именно при проведении электронных аукционов, объявленных извещениями: 0318200067615000026, 0318200067615000027, 0318200074015000042, 0318200074015000043, 0318200074015000044, 0318200074015000045, 0318200074015000046.

05.10.2018 (вх. № 10821) в Краснодарское УФАС России поступили пояснения ИП <...>, согласно которым он признает свою вину в допущенном нарушении.

Определением об отложении рассмотрения дела № 419 от 10.10.2018 у ИП <...> запрошены письменные пояснения по вопросу наличия антиконкурентного соглашения между ИП <...> и ИП <...> с учетом признания вменяемого нарушения со стороны ИП <...>.

06.11.2018 в Краснодарское УФАС России поступили пояснения ИП <...> (вх. № 12046), согласно которым ИП <...> свою вину признает.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях ИП <...> и ИП <...>, выразившихся в заключении антиконкурентного соглашения между указанными хозяйствующими субъектами, предусматривающего отказ ИП <...> от конкурентной борьбы с ИП <...> в случаях совместного участия в электронном аукционе, установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП <...> и ИП <...>, выразившихся в заключении антиконкурентного соглашения между указанными хозяйствующими субъектами, предусматривающего отказ ИП <...> от конкурентной борьбы с ИП <...> в случаях совместного участия в электронных аукционах, объявленных извещениями 0318200067616000002, 0318200067616000007, 0318200067617000001, 0318200067616000004, 0318200067616000006, 0318200067616000008, 0318200067616000009, 0318200067617000002, 0318200067617000003, 0318200067617000004, что приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. В связи с тем, что по итогам проведения вышеуказанных закупочных процедур заключены контракты, предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела № 419/2018 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении ИП <...> и ИП <...> по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Председатель комиссии
Р.В. Дегтярева

Члены комиссии
О.А. Мурадян

Е.А. Богославский

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.