

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 04-54/2011

об административном правонарушении

«29» июля 2011 года

г. Калуга

Должностное лицо Калужского УФАС России, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.07.2011г., составленный в отношении ООО «СтройАВК», и другие материалы дела № 04-54/2011 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии директора ООО «СтройАВК»

УСТАНОВИЛ:

21.03.2011г. Комиссией Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства было вынесено решение о признании ЗАО «Роскоммуникация» и ООО «СтройАВК» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в осуществлении согласованных действий, которые привели к поддержанию цен на торгах.

Исходя из решения следует, что 04 августа 2010 года на официальном сайте в сети Интернет <http://omz.kaluga-gov.ru/> размещено Извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту лестниц на территории, прилегающей к Музею космонавтики по 2 лотам для управления городского хозяйства города Калуги.

На участие в указанном аукционе по обоим лотам было подано по 3 заявки от участников размещения заказа: ЗАО «Роскоммуникация», ООО «СтройАВК» и ООО «Гера».

При этом, участники размещения заказа ЗАО «Роскоммуникация», ООО «СтройАВК» в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе внесли денежные средства в сумме 73514,40 руб. по Лоту №1 и 33687,40 руб. по Лоту

№2, тем самым изъяв указанные средства из своего оборота на определенный срок.

Кроме того, в своих заявках данные организации подтвердили намерение выполнить работы, предусмотренные документацией об аукционе.

По результатам рассмотрения заявок единой комиссией принято решение допустить к дальнейшему участию в аукционе и признать участниками аукциона ЗАО «Роскоммуникация» и ООО «СтройАВК», что подтверждается Протоколом №А150/10-1 от 27.08.2010г. ООО «Гера» отказано в допуске к участию в аукционе в связи с несоответствием заявки требованиям документации.

Проведение аукциона было назначено на 31 августа 2010 года.

В соответствии с Протоколом аукциона № А150/10-2 от 31.08.2010г. в открытом аукционе приняли участие два участника: ЗАО «Роскоммуникация» (по лоту №1) и ООО «СтройАВК» (по лоту №2).

На основании указанного протокола государственным заказчиком – Управлением городского хозяйства г. Калуги были заключены муниципальные контракты с ЗАО «Роскоммуникация» №04/02-330 от 13.09.2010г., и с ООО «СтройАВК» №04/02-335 от 16.09.2010г. по начальным (максимальным) ценам, указанным в извещении.

Таким образом, в действиях ЗАО «Роскоммуникация» по участию в аукционе по Лоту №1 и отказу от участия по Лоту №2, а также в действиях ООО «СтройАВК» по участию в аукционе по Лоту №2 и отказу от участия по Лоту №1 Калужским УФАС России были усмотрены признаки сговора хозяйствующих субъектов, выразившихся в фактическом разделении между собой лотов аукциона, что нанесло ущерб бюджету МО Городской округ «Город Калуга» в виде отсутствия экономии денежных средств.

Исходя из пункта 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них воздействовать на общие условия обращения товаров на рынке. Из смысла данной нормы следует, что конкурирующие фирмы обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за получение контракта на торгах, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе должны пресекаться. Одним из признаков ограничения конкуренции, согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», является отказ хозяйствующего субъекта от самостоятельных действий в пользу групповых.

В соответствии с частью 1 статьи 8 ФЗ «О защите конкуренции» под согласованными действиями хозяйствующих субъектов понимаются действия

хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

При этом квалифицирующее значение для установления указанного нарушения антимонопольного законодательства имеет совершение хозяйствующими субъектами отвечающих интересам каждого и заранее известных каждому противоправных и негативно влияющих на конкурентную среду согласованных действий на одном товарном рынке, относительно синхронно и единообразно при отсутствии к тому объективных причин.

Изучив материалы дела, а также заслушав объяснения ответчиков, Комиссия Калужского УФАС России признала их действия согласованными по следующим обстоятельствам.

Результаты рассмотрения заявок на участие в аукционе были опубликованы на официальном сайте 27.08.2010г. (за 3 дня до проведения аукциона). Таким образом, хозяйствующие субъекты были осведомлены обо всех организациях, допущенных к участию в аукционе.

Совершение ЗАО «Роскоммуникация» и ООО «СтройАВК» действий по участию в рассматриваемом аукционе только по одному из лотов (разделение между собой лотов аукциона) соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов, результатом которых явилось заключение муниципальных контрактов по максимально возможным ценам.

Действия каждого хозяйствующего субъекта вызваны действиями другого хозяйствующего субъекта. Так, действия ЗАО «Роскоммуникация», отказавшегося от участия в аукционе по Лоту №2, вызваны действиями ООО «СтройАВК» по отказу от участия в Лоте №1. Действия ООО «СтройАВК», отказавшегося от участия в Лоте №1, вызваны действиями ЗАО «Роскоммуникация» по отказу от участия в Лоте №2. Указанное свидетельствует о наличии последовательности в действиях одного

участника аукциона, вызванных действиями другого.

Фактически данные действия участников в аукционе, выраженные в поочередном неучастии в лотах аукциона, создали ситуацию, при которой торги признаны несостоявшимися и заказчик был вынужден заключить контракты по ценам лотов, указанных в извещении о проведении открытого аукциона, то есть без конкурентной борьбы и по максимальной цене.

Также Комиссией Калужского УФАС России не установлено, что вышеуказанные действия являлись следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Кроме того, заявленные ООО «СтройАВК» объективные причины таких действий также не были признаны Комиссией обоснованными.

В соответствии с объяснениями ООО «СтройАВК» отказ от участия данной организации в рассматриваемом аукционе по лоту №1 вызвано следующими обстоятельствами: отсутствием на расчетном счете общества должной суммы обеспечения контракта, отсутствием соответствующего рабочего персонала для выполнения работ по Лоту №1, а также отсутствием авансирования работ.

Указанные ООО «СтройАВК» доводы также признаны Комиссией Калужского УФАС России необоснованными по следующим причинам. Общество, подавая заявки на участие в аукционе как по Лоту №1, так и по Лоту №2 знало об отсутствии условия авансирования выполнения работ. Кроме того, ООО «СтройАВК» в своих заявках подтвердило согласие выполнить работы в соответствии с требованиями документации об аукционе и проекта муниципального контракта, т.е. без авансирования. Необоснованным представляется и довод об отсутствии на расчетном счете должной суммы обеспечения контракта. Так, документацией об аукционе предусмотрено, что размер обеспечения исполнения муниципального контракта по настоящему аукциону составляет 30 % от начальной (максимальной) цены контракта, т.е. 441086,40 руб. по Лоту №1. При этом, возможны следующие виды обеспечения контракта: безотзывная банковская гарантия, страхование ответственности по контракту, договор поручительства и передача заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита). Между тем, основным и наиболее «дешевым» способом обеспечения контракта является страхование ответственности. Указанный способ обеспечения контракта был выбран как ООО «СтройАВК» (по Лоту №2), так и ЗАО «Роскоммуникация» (по Лоту №1), при этом в последнем случае страховая премия составила лишь 3528,69 руб. В соответствии с данными карточки счета №60 плана счетов бухгалтерского учёта у ООО «СтройАВК» в 2010г. имелись достаточные средства для внесения обеспечительных мер по страхованию ответственности.

Относительно отсутствия у ООО «СтройАВК» требуемых производственных возможностей и рабочего персонала для выполнения

работ по двум лотам Комиссия Калужского УФАС России отмечает следующее.

Подавая заявки на участие в аукционе, участник ставит цель выиграть аукцион и заключить государственный контракт, в связи, с чем он должен ознакомиться со всей документацией об аукционе и просчитать его экономическую составляющую, а равно свои экономические и производственные возможности.

Документация об аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту лестниц на территории, прилегающей к Музею космонавтики по 2 лотам, опубликована на официальном сайте в сети Интернет 04.08.2010г. Заявка ООО «СтройАВК» была подана только 25.08.2010г. в последний день приема заявок на участие в аукционе. В такой ситуации участник аукциона имел достаточный промежуток времени для экономического обоснования своего участия либо неучастия в аукционе.

Исходя из смысла статьи 8 ФЗ «О защите конкуренции» объективные причины отказа от участия в аукционе (лоте аукциона) должны возникнуть непосредственно в период с момента рассмотрения заявок и допуска участника к аукциону и до момента проведения аукциона. Однако, на момент подачи заявок (25.08.2010г.) и проведением аукциона (31.08.2010г.) каких-либо изменений в штате производственного персонала обществ не произошло.

Кроме того, направляя заявки на участие в аукционе по двум лотам, ООО «СтройАВК» было известно, что в случае, если к участию в аукционе будет допущен только один участник размещения заказа, то он в соответствии с части 6 статьи 36 ФЗ «О размещении заказов» обязан заключить с заказчиком муниципальный контракт независимо от наличия либо отсутствия у него возможности его исполнить. Таким образом, основной целью подачи заявок по нескольким лотам, при отсутствии возможности исполнить все работы, предусмотренные документацией об аукционе, является не заключение муниципальных контрактов, а согласование с другими участниками аукциона отдельных лотов аукциона.

Также Комиссией Калужского УФАС России в решении было отмечено, что в ноябре 2010 года ООО «СтройАВК» участвовало в аукционе (Протокол №267/10-2 от 17.11.2010г.), по итогам которого заключило контракты по 3 лотам общей стоимостью 3628784,21 руб. При этом, условия аукциона №267/10 не отличались от требований аукциона №150/10 (выполнение работ в течение 15 календарных дней, отсутствие авансирования и необходимость обеспечения контракта). Что касается штатной численности персонала и финансовой ситуации, то положение организации в указанный момент также не претерпело существенных изменений.

Таким образом, согласовав свои действия с ЗАО «Роскоммуникация» по

участию в открытом аукционе №150/10, ООО «СтройАВК» достигло следующих целей:

1) получение максимального дохода, в отличие от участия в аукционе с развитой конкуренцией (понижением цены);

2) участие в выполнении работ.

Негативные последствия таких действий:

1) отсутствие конкурентных отношений подрывает смысл проведения аукционов;

2) отказ хозяйствующих субъектов от самостоятельных действий в пользу групповых;

3) отсутствие экономии бюджетных средств.

На основании установленных фактов, действия ООО «СтройАВК», выразившиеся в осуществлении согласованных действий с ЗАО «Роскоммуникация», которые привели к поддержанию цен на торгах, были признаны незаконными и нарушающими пункт 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена ответственность за осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий.

На основании вышеизложенного, устанавливается событие административного правонарушения, выразившееся в осуществлении ООО «СтройАВК» согласованных действий с ЗАО «Роскоммуникация», которые привели к поддержанию цен на торгах, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Калуга.

Временем совершения правонарушения является 31 августа 2010 года, т.е. время проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту лестниц на территории, прилегающей к Музею космонавтики по 2 лотам для управления городского хозяйства г. Калуги.

ООО «СтройАВК» имело возможность для исполнения требований антимонопольного законодательства, однако не приняло все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, действия ООО «СтройАВК», выразившиеся в осуществлении согласованных действий с ЗАО «Роскоммуникация», которые привели к поддержанию цен на торгах - образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

С учетом характера административного правонарушения и обстоятельств дела, оснований для прекращения производства по делу по малозначительности не усматривается.

Исходя из санкции части 1 статьи 14.32 КоАП РФ совершение указанного правонарушения влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Исходя из предмета аукциона товарным рынком, на котором совершено правонарушение, является рынок выполнения работ по капитальному ремонту в географических границах г. Калуги.

/.../

Учитывая характер совершенного правонарушения, форму вины, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность, считаю необходимым наложить на ООО «СтройАВК» административный штраф в наименьшем размере в пределах санкции, установленной частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Однако, в связи с тем, что одна сотая размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, составляет менее ста тысяч рублей, административный штраф подлежит назначению в размере ста тысяч рублей.

Руководствуясь частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «СтройАВК» к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.32 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере: 100 000 (Сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, надлежит направить в адрес Калужского УФАС России.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Настоящее постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии в порядке, установленном статьями 30.1-30.3 КоАП РФ.