РЕШЕНИЕ

по делу № 67/1 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена "21" января 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "04" февраля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

в присутствии представителя:

от ООО «Северные Строительные Системы» - <Д…> (доверенность № б/н от 19.12.2012).

от ООО «Северные Торговые Сети» - <Б…>

от ООО «Стройтехсервис» - не присутствовали,

рассмотрев материалы дела № 67/1, возбужденного в отношении ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск ул. Свердлова д. 46А оф. 27 ИНН 5190920958), ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) ООО «Стройтехсервис» (183038 г. Мурманск пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190116049) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области 07.08.2012 г. поступила жалоба от ООО «Стройтехсервис» на действия конкурсной комиссии уполномоченного органа – Управление государственного заказа Мурманской области при проведении открытого аукциона в электронной форме « на право заключения договора на капитальный ремонт помещений мировых судей, расположенных по адресу: г. Мурманск ул. 6-й Комсомольской батареи, д. 55. Из существа жалобы следовало, что победитель открытого аукциона в электронной форме – ООО «Северные Строительные Системы» неправомерно признано победителем открытого аукциона в электронной форме,

поскольку в составе второй части заявки данным участником не предоставлены следующие документы: решение об одобрении или совершении крупной сделки, а также документ, подтверждающий соответствие участника размещения заказа (сертификат СРО).

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Мурманского УФАС России 14.08.2012 г. рассмотрев жалобу ООО «Стройтехсервис», признало ее необснованной. Вместе с тем, проанализировав сам процесс прошедших торгов, состав участников, ценовые предложения, сделанные участниками, мнение представителей Управления государственного заказа Мурманской области, а также саму жалобу заявителя и ее цель, пришло к выводу о наличии между ООО «Северные Торговые Сети», ООО «Северные Строительные Системы» и ООО «Стройтехсервис» сговора при участии в рассматриваемом выше аукционе, в связи с чем, собранные материалы были переданы в отдел за соблюдением антимонопольного законодательства с целью всестороннего анализа и принятия соответствующего решения.

Проанализировав представленные материалы, Мурманским УФАС России в отношении указанных выше трех компаний было возбуждено дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, как выразившиеся в заключении и участии в соглашении, которое могло привести к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме (заказ № 0149200002312001525).

По результатам рассмотрения представленных документов, Мурманским УФАС России установлено следующее.

22.06.2012 на официальном сайте в сети Интернет по адресу: www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт помещений мировых судей, расположенных по адресу: г. Мурманск ул. 6-й Комсомольской батарее, д. 55.

Реестровый номер извещения: 0149200002312001525.

Начальная (максимальная) цена контракта: 10 489 898,74 рублей.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: 19.07.2012

Дата и место проведения открытого аукциона в электронной форме: 26.07.2012, электронная площадка – ЭТП ММВБ «Госзакупки» - www.etp-micex.ru

16.07.2012 г. состоялось заседание Комиссии уполномоченного органа по рассмотрению первых частей заявок, по результатам которого было принято решение о допуске всех 14 участников открытого аукциона в электронной форме.

Согласно информации, размещенной на электронной площадке ЭТП ММВБ «Госзакупки» количество поданных предложений составило 26, а реальное количество хозяйствующих субъектов, непосредственно подавших ценовое предложение составило 7, что свидетельствует о достаточно жесткой конкурентной борьбе между участниками аукциона.

Последние ценовые предложения распределились следующим образом:

№ п.	Участник	Предложенная цена (руб)	Вид аукциона	Время подачи предложения 23.07.2012
1	ООО «Северные Торговые Сети» (заявка № 9)	5 926 792.83	На понижение	11:51:03
2	ООО «Северные Строительные Системы» (заявка №4)	6 451 287.77	На понижение	11:50:47
3	ООО «Первая строительная Артель» (заявка №1)	9 790 000.00	На понижение	11:49:48
4	ООО «Стройтехсервис» (заявка № 10)	9 808 055.33	На понижение	11:45:13
5	ООО «Кола-Энерго-Строй» (заявка № 3)	9 860 504.82	На понижение	11:43:14
6	ООО «Строй-Норд» (заявка № 5)	9 912 954.31	На понижение	11:41:57
7	ООО «ССК» (заявка № 6)	10 384 999.76	На понижение	11:42:06

Поскольку заявка ООО «Северные Торговые Сети» уполномоченным органом была признана не соответствующей требованиям аукционной документации, контракт был заключен с ООО «Северные Строительные Системы» как с участником, предложившим лучшую цену после первого.

Из таблицы видно, что участники открытого аукциона в электронной форме подавали ценовые предложения, которые постепенно приводили к снижению цены контракта до 9 700 000 руб. Затем, ООО «Северные Строительные Системы» резко снизило цену контракта, подав предложение на 34,1 процентов ниже ценового

предложения ООО «Первая Строительная Артель», а ООО «Северные Торговые Сети» еще снизило цену контакта на 8,13 процентов от последнего ценового предложения, таким образом, снизив начальную цену контракта на 43,50 процентов и в итоге сделавшее лучшее предложение.

Действие ООО «Северные Торговые Сети», выразившиеся в подаче таких ценовых предложений, которые привели к существенному снижению начальной цены контракта были направлены на то, чтобы добросовестные участники аукциона не приняли дальнейшее участие в аукционе по причине того, что предложенная участником соглашения, цена была снижена более чем на 30 процентов, что не являлась экономически выгодным для других участников. Косвенным подтверждением указанного факта может являться также то обстоятельство, что ни один из добросовестных участников не подал ценовое предложение ниже предложения ООО «Северные Торговые Сети» (5 926 792, 83 руб.).

Кроме того, следующие факты, а именно:

- государственный заказчик обязан экономически обосновать начальную цену контракта (цена обоснована в 10 489 898, 74 руб.)

- часть участников открытого аукциона (номера заявок в журнале регистрации которых: 11, 12, 13, 14, 2, 7, 8) которые выразили явное намерение непосредственно участвовать в аукционе, после первых минут торгов не сделали ни одного ценного предложения;

- ценовые предложения остальных участников колебались от 10 млн. руб. до 9,7 млн. руб., резких снижений зафиксировано не было;

свидетельствуют о том, что экономически выгодной, то есть независимо от наличия или отсутствия конкретных индивидуальных факторов экономического или иного характера для каждого из участников аукциона (наличие складских запасов материалов, рабочей силы, инструментов), является цена контракта не ниже 9 млн. руб.

Материалами дела установлено, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме комиссией уполномоченного органа принято решение о несоответствии заявок участников с порядковыми номерами 9 (ООО «Северные Торговые Сети» - участник предложивший наилучшую цену) и 3 (ООО Кола-Энерго-Строй») требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме. Так, заявка ООО «Северные Торговые Сети» была признана не соответствующей пункту 1 части 6 статьи 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд», в связи с непредставлением в составе второй части заявки копии свидетельства СРО, подтверждающего наличие у участника допуска к выполнению строительных работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, необходимость предоставления которой обусловлена пунктами 7.2 и 4.1 тома 2 документации об открытом аукционе.

Аукционная документация является открытой и с ней может ознакомиться любой хозяйствующий субъект, принявший решение участвовать в торгах. Кроме того, в пункте 1 раздела 3 аукционной документации «Изучение участниками документации об аукционе» установлено, что участник обязан в полном объеме изучить документацию об аукционе.

С учетом того, что заявка ООО «Северные Торговые Сети» изначально была допущена к участию в открытом аукционе, что свидетельствует о направлении ей части документов, общество знало, что в составе заявки отсутствует свидетельство СРО, которое может служить основанием для отклонения заявки в последующем. Тем не менее, общество сделало целенаправленно низкое ценовое предложение, заранее зная, что ее отклонят.

Указанные действия имеют значение только тогда, когда они преследуют цель участия с каким-либо хозяйствующим субъектом в сговоре и являются необходимым результатом для достижения такой цели.

По мнению антимонопольного органа, хозяйствующим субъектом с которым ООО «Северные Торговые Сети» заключило и участвовало в соглашении, запрет на которое установлен пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, явился ООО «Северные Строительные Системы» исходя из следующих установленных фактов.

1. Одинаковое поведение участников на аукционе:

- существенное резкое снижение цены контракта;

- оба не приложили в составе второй части заявок документы, предусмотренные аукционной документацией (ООО «Северные Строительные Системы» не приложило документ об одобрении или совершении крупной сделки, а также свидетельство СРО);

2. Материалами дела установлено, что с 21.05.2012 г. единственным учредителем

ООО «Северные Торговые Сети» стала <Р…>. Одним из учредителей ООО «Северные Строительные Системы», имеющим долю 50 % является также <Р…>. Указанные хозяйствующие субъекты не являются группой лиц. При этом, имеют возможность договориться о планируемом поведении на аукционе.

3. Одинаковое обоснование поведения участников торгов.

Представители ООО «Северные Торговые Сети» и ООО «Северные Строительные Системы» при участии в рассмотрении дела пояснили, что хозяйствующие субъекты имели экономическую и иную возможность для снижения цены контракта, за счет больших складских запасов материалов и сырья, оставшихся с предыдущих объектов, за счет применения аналогов более дешевых материалов, и за счет привлечения более дешевой рабочей силы. Кроме того, представители указали, что на рынке услуг по ремонту помещений сложилась жесткая конкуренция и в некоторых случаях хозяйствующий субъект согласен работать с минимальной рентабельностью лишь бы исполнить обязательства перед работниками по выплате заработной платы.

Так, бухгалтерский баланс за 9 месяцев 2012 г., представленный со стороны ООО «Северные Торговые Сети» содержат информацию о том, что у общества есть запасы на сумму равную 1,8 млн. руб. Проанализировав локальную смету ООО «Северные Торговые Сети», антимонопольный орган пришел к выводу, что планируемая прибыль общества при указанной в предложении цене составит 232 793 руб.

Анализ документов (бухгалтерский баланс) ООО «Северные Строительные Системы» показал, что у участника с которым заключен контракт, запасов меньше чем у ООО «Северные Торговые Сети» и составляет всего 547 тыс. руб. Однако, как указало ООО «Северные Строительные Системы», сметная прибыль общества составляет 1 181 625 руб.

Таким образом, ООО «Северные Торговые Сети» и ООО «Северные Строительные Системы» в ходе участия в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт помещений мировых судей, расположенных по адресу: г. Мурманск ул. 6-ой Комсомольской батарее, д. 55. (реестровый номер извещения: 0149200002312001525.) состоявшегося 23.07.2012 г. применяли следующую стратегию поведения: один из участников соглашения снизил цену контракта до определенного уровня, а второй, заранее знавший об отсутствии необходимых документов во второй части заявки, еще более существенно снижает величину контракта, для того чтобы добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона, и контракт гарантировано заключается с участником соглашения, сделавшим лучшее

ценовое предложение после последнего участника.

Несмотря на то, что организациями была осуществлена указанная схема, изначально, схема была разработана для ООО «Стройтехсервис» с целью получения контракта с незначительным понижением начальной цены, что подтверждается следующими обстоятельствами.

Необходимо обратить внимание на тот факт, что изначально с заявлением в антимонопольный орган обратилось ООО «Стройтехсервис». Сведения о том, какие документы подает тот или иной участник торгов не являются общедоступными и открытыми. Вместе с тем, из 11 участников рассматриваемого аукциона только один хозяйствующий субъект точно знал по каким основаниям обращаться в антимонопольный орган и какие документы не были приложены в составе второй части заявок другим хозяйствующим субъектом. Знать о том, какие документы представляются сторонними организациями можно только в том случае, если между хозяйствующими субъектами заключено соответствующее негласное соглашение, в рамках которого и происходит полное взаимодействие сторон, направленное на достижение заранее оговоренных целей.

Любое совершаемое действие, в том числе обращение с жалобой в компетентные органы, имеет свою определенную цель. По мнению антимонопольного органа, цель указанной жалобы как раз и состояла в том, чтобы попытаться изменить результаты торгов, а не защиту, чьих либо интересов, особенно интересов ООО «Стройтехсервис», поскольку в случае признания жалобы обоснованной, контракт был бы заключен с ООО «Первая Строительная Артель», а не с подателем жалобы. Таким образом, подача жалобы в рассматриваемом случае, свидетельствует о прямой заинтересованности ООО «Стройтехсервис». Вместе с тем, поскольку других доказательств участия в антиконкурентном соглашении в отношении ООО «Стройтехсервис» установлено не было, соответствующих пояснений от хозяйствующего субъекта получить не представилось возможным, антимонопольный орган приходит к выводу о недостаточности доказательств наличия правонарушения в действиях ООО «Стройтехсервис», в связи с чем, производство по делу в отношении ООО «Стройтехсервис» подлежит прекращению в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

Согласно пункту 18 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявление хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе РФ.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен, разделу товарного рынка по территориальному принципу. Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

Как следствие, доказывание наличия антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения.

Таким образом, установленные антимонопольным органом факты, касающиеся действий ООО «Северные Торговые Сети» и ООО «Северные Строительные Системы» а именно: одинаковое поведение участников на аукционе, указанные хозяйствующие субъекты не являются группой лиц. При этом, наличие одного и того же учредителя создает возможность договориться о планируемом поведении на аукционе, одинаковое обоснование поведения участников торгов, подача жалобы иным хозяйствующим субъектом, права которого не нарушаются, свидетельствует о том, что участники аукциона в электронной форме ООО «Северные Торговые Сети» и ООО «Северные Строительные Системы» заключили и участвовали в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах (реестровый номер извещения: 0149200002312001525) на отметке 6 451 287.77 руб., а также в случае реализации первоначальной схемы, результатом указанных действий могло быть поддержание цен на торгах.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьёй 50 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск, ул. Свердлова 46а оф. 27 ИНН 5190920958) и ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск, пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме на отметке в 6 451 287.77 руб., состоявшегося 23.07.2012 г., предметом которого явилось право заключения договора на капитальный ремонт помещений мировых судей, расположенных по адресу: г. Мурманск ул. 6-й Комсомольской батареи, д. 55. (заказ № 0149200002312001525.)

2. Прекратить производство по делу в отношении ООО «Стройтехсервис» (183038 г. Мурманск, пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190116049) в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (пункт 2 часть 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»)

3. Выдать ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск, ул. Свердлова 46а оф. 27 ИНН 5190920958) и ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск, пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

4. Передать материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.32 "Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях".

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

П Р Е Д П И С А Н И Е

о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства

04 февраля 2013 г. г. Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04 февраля 2013 года по делу № 67/1 о нарушении ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск ул. Свердлова д. 46А оф. 27 ИНН 5190920958) и ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск ул. Свердлова д. 46А оф. 27 ИНН 5190920958) и ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии в открытых аукционах в электронной форме.

2. ООО «Северные Торговые Сети» (183031 г. Мурманск ул. Свердлова д. 46А оф. 27 ИНН 5190920958) и ООО «Северные Строительные Системы» (183038 г. Мурманск пр. Ленина д. 61 оф. 4 ИНН 5190004592) в срок до 31.12.2013 года представить в адрес Мурманского УФАС России сведения обо всех открытых аукционах в электронной форме, в которых участвовали ООО «Северные Торговые Сети» и ООО «Северные Строительные Системы».