15.06.2020

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены признаки антиконкурентных соглашений в действиях следующих участников открытых аукционов в электронной форме (далее - ОАЭФ): ООО «Квадрат» (628011, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Светлая, 32, ИНН 8601038853) и ООО «ВИВАТ» (Ханты-Мансийский Автономный Округ - Югра окр., г. Ханты-Мансийск, ул. Сирина, д. 68Б кв. 108, ИНН 8601067950).

В результате проведенного Управлением анализа данных в единой информационной системе, а также информации, представленной электронно-торговыми площадками (далее - ЭТП) установлено следующее.

1. 14.04.2020 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0190300001220000178 о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее - ОАЭФ) на выполнение работ по комплексному благоустройству общественных территорий с начальной (максимальной) ценой (далее – НМЦ) контракта 183 696 810,00 руб.

В соответствии с итоговым протоколом поданы следующие ценовые предложения в аукционе:

Наименование	Стоимость	Статус допуска	Дата
ООО "КВАДРАТ"	RUB 183 696 809,99 0,00%	Допущен	23.04.2020 18:14
ООО "ВИВАТ"	RUB 182 778 325,95 0,50%	Не допущен	22.04.2020 17:40

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «Квадрат», первым предложившее цену контракта 19 815 876,77 руб.

Вместе с тем, Управлением установлено, что заявки и ценовые предложения участников поступили с одного IP - 188.18.54.94.

Таким образом, действия ООО «ВИВАТ» и ООО «Квадрат» в вышеуказанных ОАЭФ направлены не на обеспечение конкуренции, не на выбор наилучшего предложения в условиях конкурентной борьбы, расширение возможностей для

участия хозяйствующих субъектов в размещении заказов и стимулирования такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, а на достижение победы одного из участников сговора с наименьшим снижением цены контракта.

Указанные субъекты в ходе участия в открытых аукционах в электронной форме применяли следующую стратегию поведения: с минимальным шагом аукциона, общества достигали снижения цены близкого к минимальному, при этом подавая одинаковое ценовое предложение, в результате чего снижение по аукционам составило не более 1 %.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между <.....> и <.....> устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на аукционах. Каждый из 2 участников осознанно направил заявку на участие в торгах, что предполагает соперничество за заключение контракта, однако, будучи допущенными до участия к торгам, участники не конкурировали между собой, а подавали минимальные ценовые предложения, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

Аукцион является конкурентной процедурой, которая подразумевает самостоятельную подготовку и участие хозяйствующих субъектов-конкурентов в торгах. С момента признания первых частей заявок соответствующими документации аукциона все допущенные организации становятся конкурентами в рамках открытых аукционов в электронной форме.

В соответствии с ч.4 ст. 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

Согласно ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Подавая заявку на участие в аукционе, внеся обеспечение заявки, претендент обладает информацией о необходимости подать наименьшее ценовое предложение в целях победы на аукционе и заключения государственного контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции(далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах (п. 2).

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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 частью 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно части 1 статьи 158 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). При этом частью 2 статьи 158 ГК РФ также установлено, что сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции. В соответствии с пунктом 18 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. Следовательно, подобное соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Из анализа вышеприведенной нормы следует, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Закон о защите конкуренции содержит специальное определение соглашения, которое подлежит применению при оценке факта правонарушения в сфере антимонопольного законодательства.

Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 и с учетом положений статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к последствиям, перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются, и у антимонопольного органа отсутствует обязанность доказывания фактического исполнения участниками достигнутых соглашений.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 по делу №А27-12323/2009, согласно которой возможность доказывания согласованных действий через их результат в отсутствие документального подтверждения наличия договоренности об их совершении применима только к согласованным действиям, а не к соглашениям.

Следует учитывать, что поскольку картелем является соглашение, запрещенное законом и влекущее административную либо уголовную ответственность, случаи заключения формальных (документальных) картельных соглашений чрезвычайно редки. Соглашения заключаются (достигаются) посредством устных договоренностей, электронной переписки либо конклюдентных действий участников картеля, не являющихся его инициаторами.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, генеральным директором ООО «ВИВАТ» и единоличным учредителем является <.....>, директором и единоличным учредителем и ООО «Квадрат» является<.....>.

Следовательно, условия о допустимости антиконкурентных соглашений, установленных в частях 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, на ООО «ВИВАТ» и ООО «Квадрат» не распространяются.

С учетом вышеизложенного, в действиях ООО «ВИВАТ» и ООО «Квадрат» выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении устного картельного соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах №0190300001220000178 на общую сумму 183 696 810,00 руб.

Согласно п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции, основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу- Югре от 11.06.2020 № 157 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Квадрат» (628011, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Светлая, 32, ИНН 8601038853) и ООО «ВИВАТ» (Ханты-Мансийский Автономный Округ - Югра окр., г. Ханты-Мансийск, ул. Сирина, д. 68Б кв. 108, ИНН 8601067950) п.2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь ч.13 ст.44 Федерального закона от 26 июля 2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 086/04/11-977/2020 к рассмотрению на 24.07.2020 в 15 часов 00 минут, по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 086/04/11-977/2020 в качестве ответчиков: ООО «Квадрат» (628011, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Светлая, 32, ИНН 8601038853) и ООО «ВИВАТ» (Ханты-Мансийский Автономный Округ - Югра окр., г. Ханты-Мансийск, ул. Сирина, д. 68Б кв. 108, ИНН 8601067950).

3. Ответчикам - ООО «Квадрат» (628011, Россия, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра АО, г. Ханты-Мансийск, ул. Светлая, 32, ИНН 8601038853) и ООО «ВИВАТ» (Ханты-Мансийский Автономный Округ - Югра окр., г. Ханты-Мансийск, ул. Сирина, д. 68Б кв. 108, ИНН 8601067950), представить следующие документы и материалы:

1.1. Письменную аргументированную позицию по обстоятельствам рассматриваемого дела, с приложением подтверждающих позицию документов.

1.2. Переписку между ООО «Квадрат» и ООО «ВИВАТ».

1.3. Договоры, заключенные между ООО «Квадрат» и ООО «ВИВАТ».

1.4. Перечисления денежных средств между ООО «Квадрат» и ООО «ВИВАТ».

1.5. Информацию о том как, кем были подготовлены и поданы заявки для участия в закупке №0190300001220000178.

1.6. Любую иную информацию и документы, касающиеся предмета рассмотрения дела.

Все представленные материалы должны быть надлежащим образом заверены.

Явка ответчика по делу, заинтересованного лица, заявителя и (или) их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Врио заместитель руководителя <.....>