

ООО «Позитив»

ул. Сормовская, д. 3,

г. Краснодар, 350018

ул. Филатова 1 проезд, 2/1, оф. 9,

г. Краснодар, 350059

e-mail: opozitiv@list.ru

ООО «Феррум-97»

ул. Сормовская, д. 7,

г. Краснодар, 350018

ООО ПКФ «Стройсервис»

ул. Сормовская, д. 3, литер В1,

г. Краснодар, 350018

ГУП КК «Специализированное монтажно-  
эксплуатационное управление» (ГУП КК «СМЭУ»)

ул. Старокубанская, д. 2,

г. Краснодар, 350011

## РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена 12 октября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 25 октября 2016 г.

(Краснодарское УФАС России) по рассмотрению дела антимонопольного законодательства в составе:

№ 96/2016 о нарушении

Председатель Комиссии:

Оберемок В.В. - заместитель руководителя, начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

Члены комиссии:

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

Богославский Е.А. - заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

Маркелова О.В. - главный специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

в присутствии представителей ГУП КК «СМЭУ» по доверенности от 10.10.2016 № <...>, по доверенности от 01.12.2015 № <...>; представителя ООО «Позитив» по доверенности от 11.10.2016 № <...>; представителя ООО ПКФ «Стройсервис» по доверенности от 11.10.2016 <...>; представителя ООО «Феррум-97» по доверенности от 10.06.2016 № <...>, рассмотрев дело № 96/2016 по признакам нарушения ООО ПКФ «Стройсервис» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 3, литер В1; ИНН 2348015659), ООО «Феррум-97» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 7; ИНН 2312122576), ООО «Позитив» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 3; ИНН 2312189193) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к поддержанию цен на торгах, а именно аукциона в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 96/2016 послужили материалы, собранные Краснодарским УФАС России по результатам анализа фактов, изложенных в поступивших в Краснодарское УФАС России заявлениях ГУП КК «Специализированное монтажно-эксплуатационное управление» (ГУП КК «СМЭУ») от 22.12.2015 исх. № 627/01.1 (вх. № 14229) и от 28.12.2015 исх. № 647/01.1 (вх. № 14471) (аналогичные заявления ГУП КК «СМЭУ» также поступили из прокуратуры Краснодарского края (вх. № 517 от 19.01.2016; вх. № 1887 от 20.02.2016) о нарушении участниками электронного аукциона антимонопольного законодательства при проведении МКУ «Единая служба заказчика» (350020, г. Краснодар, ул. Северная, 279) аукциона в электронной форме: № [0318300577615000285](#) (далее - Аукцион).

В ходе рассмотрения заявления ГУП КК «СМЭУ», документов и сведений, представленных заказчиком по Аукциону - МКУ «Единая служба заказчика», а также документов и сведений, представленных электронной торговой площадкой ЗАО «ММВБ – Информационные технологии», Краснодарским УФАС России в действиях ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Приказом Краснодарского УФАС России от 21.03.2016 № 143 возбуждено дело № 96/2016 и определением от 04.04.2016 исх. № 6834/5 рассмотрение дела назначено на 10.05.2016. Указанным определением к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97», в качестве заявителя ГУП КК «СМЭУ».

Определением Краснодарского УФАС России от 10.05.2016 исх. № 9723/5 рассмотрение дела № 96/2016 отложено на 24.06.2016.

Определением Краснодарского УФАС России от 24.06.2016 исх. № 13323/5 рассмотрение дела № 96/2016 приостановлено до вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу № А32-47202/2015.

Определением Краснодарского УФАС России от 21.07.2016 исх. № 15427/5 рассмотрение дела № 96/2016 возобновлено, рассмотрение дела назначено на 15.09.2016.

Определением Краснодарского УФАС России от 21.07.2016 исх. № 15428/5 срок рассмотрения дела № 96/2016 продлен до 04.01.2017.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 96/2016, в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», определением Краснодарского УФАС России от 15.09.2016 исх. № 19810/5 рассмотрение дела № 96/2016 отложено на 12.10.2016.

Комиссией Краснодарского УФАС России рассмотрены документы и сведения, представленные ГУП КК «СМЭУ», МКУ «Единая служба заказчика», а также сведения, представленные ЗАО «ММВБ – Информационные технологии» по Аукциону.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 96/2016 и установила, что ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» до 08 декабря 2015 года заключили устное соглашение (далее – Соглашение), которое предусматривало поддержание цен на аукционе в электронной форме № [0318300577615000285](#) и участвовали в нем до 14 декабря 2015 года включительно.

На аукцион от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#) – содержание светофорных объектов на улично-дорожной сети г. Краснодара в I полугодии 2016 года, с начальной ценой контракта 39 914 123,00 рублей было подано 4 заявки. В открытом аукционе в электронной форме приняли участие 4 участника размещения заказа.

Согласно информации, предоставленной оператором электронной площадки ЗАО «ММВБ – Информационные технологии», поступили следующие итоговые предложения о цене контракта от участников аукциона:

Номер заявки	Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время
674453	ГУП КК «СМЭУ»	28 339 027,29	09:13:30
674307	<a href="#">ООО ПКФ «Стройсервис»</a>	12 572 948,71	09:15:08
674255	ООО «Феррум-97»	12 373 378,09	09:15:19
674427	ООО «Позитив»	28 338 000,00	09:35:01

По ходу проведения аукциона двумя участниками размещения заказа: [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» были поданы предложения по цене контракта, в результате чего начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 69 %.

ООО «Позитив» на последних секундах аукциона сделало итоговое предложение по цене контракта в размере 28 338 000,00 рублей.

Победителем аукциона № [0318300577615000285](#) было признано ООО «Позитив» с ценой контракта 28 338 000,00 рублей.

Подав соответствующую информацию в первой части заявок [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» были допущены к аукциону и подавали соответствующие ценовые предложения, снижая цену аукциона.

По итогам рассмотрения вторых частей поступивших заявок, заявки [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» были признаны не соответствующими требованиям Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и документации об открытом аукционе в электронной форме (участники и поданные ими заявки не соответствуют требованиям п. 1 ч. 5 ст. 66, п. 1 ч. 6 ст. 69 Закон о контрактной системе, поз. 39 раздела 9 документации аукциона в электронной форме: предоставлено решение об одобрении крупной сделки на сумму ниже начальной максимальной цены аукциона.

Нарушения, допущенные указанными хозяйствующими субъектами при формировании состава документов из вторых частей заявок, являются однотипными, сходными.

При этом, учитывая, что данные документы должны были представляться в составе именно вторых частей заявок, [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» обеспечили себе наступление следующих правовых последствий:

1) [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» должны были быть признаны участниками аукциона;

2) [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» должны были быть допущены к участию в процедуре аукциона, на котором они имели право выдвигать ценовые предложения и конкурировать с другими, допущенными к участию в аукционе организациями;

3) заявки [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» должны были быть отклонены только после проведения и завершения процедуры аукциона, когда было закончено принятие ценовых предложений от организаций, допущенных к участию в аукционе;

4) победителем аукциона и лицом, с которым должен был быть заключен контракт, должна была выступить организация, сделавшая следующее по величине после [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» ценовое предложение при проведении процедуры аукциона и зная о том, что заявки [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» будут отклонены после проведения процедуры аукциона и рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе – ООО «Позитив».

Поведение [ООО ПКФ «Стройсервис»](#), ООО «Феррум-97» было направлено на исключение иных участников аукциона для предоставления преимуществ ООО «Позитив».

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Совершение несколькими участниками аукциона действий, согласованных в интересах одного из них, с которым в итоге заключается контракт, и направленных на создание лишь видимости состязательности и торговой активности на аукционе, в целях отсеечения потенциальных предложений добросовестных участников, свидетельствует о злоупотреблении правом - путем сговора и манипулирования ценами.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите 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 к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В силу части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции, совершение лицами, указанными в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением.

Из анализа указанных норм закона следует, что Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещается соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных 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.

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).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципа разумности и обоснованности.

Согласно сведений из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Феррум-97» зарегистрировано по адресу г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 7; ООО «Позитив» зарегистрировано по адресу г. Краснодар, ул. Сормовская, 3; [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) зарегистрировано по адресу г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 3 литер В1, что является территориально близким местоположением. При этом единственным участником и одновременно руководителем и ООО «Феррум-97» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) является <...>. Кроме того, при аккредитации на электронной площадке 27.11.2015 в качестве контактного лица [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) указан <...>, представляющий интересы ООО «Позитив» в Краснодарском УФАС России по делу № 96/2016. При аккредитации как [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) (дата аккредитации - 27.11.2015), так и ООО «Позитив» (дата аккредитации - 26.11.2015 с изменениями от 24.12.2015) в качестве контактного указан единый телефонный номер <...> (918)2980600. При аккредитации как ООО «Феррум-97» (дата аккредитации - 18.06.2014), так и ООО «Позитив» (дата аккредитации - 26.11.2015) в качестве контактного также указан единый телефонный номер <...> (861)2343289. Наличие взаимной связи между ООО «Феррум-97», ООО «Позитив» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) также подтверждается договором субподряда № 1 от 13.04.2013, заключенным между ООО «Позитив» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#); договором субподряда № 1 от 11.03.2014, договором субподряда № 1 от 11.03.2014, заключенным между ООО «Феррум-97» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#); совместным обращением ООО «Феррум-97» и ООО «Позитив» к поставщику светофорного оборудования.

Согласно информации отделения Пенсионного Фонда Российской Федерации по Краснодарскому краю от 18.07.2016 исх. № 17.3-8165 (вх. № 7679 от 26.07.2016), представленных по запросу Краснодарского УФАС России установлено, что 10 из 12 сотрудников, указанных ООО «Позитив» в качестве сотрудников ООО «Позитив», являются штатными сотрудниками ООО «Феррум-97». Также согласно указанной информации отделения Пенсионного Фонда Российской Федерации по Краснодарскому краю, представитель ООО «Позитив» по настоящему делу <...>, является штатным сотрудником ООО «Феррум-97».

У ООО «Феррум-97» на электронной площадке находится решение учредителя № 09 от 20.03.2014, которым одобрено совершение сделок на электронной площадке, сумма которых не должна превышать 50 000 000,00 рублей. Из данного решения также следует, что в случае превышения данной суммы во второй части заявки должно находиться решение об одобрении конкретной сделки по конкретному аукциону. Однако при предоставлении второй части заявки для участия в аукционе по закупке № 0318300577615000285 данное общество снизило сумму одобренной сделки до размера, не позволяющего участвовать в закупке. В свою очередь, у [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) на электронной площадке находится решение учредителя № 13 от 12.02.2015, которым одобрено совершение сделок на электронной площадке, сумма которых не должна превышать 60 000 000,00 рублей. Однако при предоставлении второй части заявки для участия в аукционе по закупке № 0318300577615000285 данное общество также снизило сумму одобренной сделки до размера, не позволяющего участвовать в закупке. Одновременно у ООО «Позитив» на электронной площадке находится действующее решение учредителя № 02 от 01.03.2012 с датами аккредитаций: 16.03.2012, 26.11.2015 и 26.11.2015 с изменениями от 24.12.2015, которым одобрено совершение сделок на электронной площадке, сумма которых не должна превышать 400 000,00 рублей. Однако при предоставлении второй части заявки для участия в аукционе конкретно по закупке № 0318300577615000285 данное общество повысило сумму одобренной сделки до размера, позволившего участвовать в закупке.

Таким образом, участники аукциона по закупке № 0318300577615000285 ООО «Феррум-97» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) поочередно снижали цену лота на существенную величину, пока не убедились, что добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона ввиду экономической нецелесообразности и невыгодности заключения контракта. При этом указанные участники уже при подаче вторых частей заявок указали сумму одобрения крупной сделки ниже начальной цены контракта, что не позволяло данным участникам стать победителем закупки. Следовательно, при осуществлении торгов ООО «Феррум-97» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) было заблаговременно известно о невозможности заключения с ними контракта по причине порочности предоставленных ими документов. Более того, ООО «Феррум-97» и [ООО ПКФ «Стройсервис»](#) намеренно для участия в аукционе по закупке № 0318300577615000285 во вторых частях заявок снизили сумму одобрения крупной сделки по сравнению с решениями учредителей об одобрении подобного рода сделок, находящимся на электронной площадке. Третий участник антиконкурентного соглашения - ООО «Позитив» на последних секундах проведения аукциона предложил цену, незначительно ниже цены (на 1 027,29 руб.), предложенной добросовестным участником ГУП КК «СМЭУ».

Анализ поведения ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» показывает, что в ходе участия в Аукционе указанные хозяйствующие субъекты применяли следующую стратегию поведения: двое из участников Соглашения (ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97») в течение короткого промежутка времени поочередно снижали цену лота на существенную величину, затем, третий участник Соглашения (ООО «Позитив») на последних секундах аукциона предлагал цену, ниже цены, предложенной добросовестным участником аукциона и становился победителем аукциона.

В то же время, заявки участников Соглашения (ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97») были отклонены за несоответствие вторых частей требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, что делало невозможным заключение с ними контракта и позволяло заключить контракт с третьим участником Соглашения (ООО «Позитив»).

Действия ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» и соответственно результат торгов по аукциону в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#) является следствием достигнутого между ними соглашения, направленного на поддержание цены на торгах.

Факт наличия устного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#), признан всеми участниками соглашения: ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» на заседании Комиссии от 12.10.2016 (соответствующие письма о наличии факта устного соглашения представлены ООО «Позитив» (вх. № 10359), ООО ПКФ «Стройсервис» (вх. № 10360), ООО «Феррум-97» (вх. № 10361) в Краснодарское УФАС России после заседания Комиссии от 12.10.2016).

Комиссией по делу № 96/2016 установлено, что достигнутое между ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся (аналогичных) действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб гражданам и государству.

Таким образом, материалы дела содержат доказательства, свидетельствующие о наличии заключения и реализации соглашения между ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97», которое привело к поддержанию цены на торгах в открытом аукционе в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#).

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на открытом аукционе в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#) на содержание светофорных объектов на улично-дорожной сети г. Краснодара в I полугодии 2016 года.

Комиссией установлено, что доходы Ответчиков по делу № 96/2016 от заключения и участия в антиконкурентном соглашении (картеле) составили:

- ООО «Позитив» - 28 338 000,00 рублей;
- ООО ПКФ «Стройсервис» - получение дохода не установлено;
- ООО «Феррум-97» - получение дохода не установлено.

Факт наличия между ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» устного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#), также подтвержден вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-47202/2015.

Согласно части 1 статьи 16 АПК РФ, вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «Позитив», ООО ПКФ «Стройсервис», ООО «Феррум-97» установлен факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#).

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО ПКФ «Стройсервис» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 3, литер В1; ИНН 2348015659), ООО «Феррум-97» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 7; ИНН 2312122576), ООО «Позитив» (место нахождения: 350018, г. Краснодар, ул. Сормовская, д. 3; ИНН 2312189193) 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 от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#).
2. В связи с тем, что Заказчиком с победителем открытого аукциона в электронной форме от 14.12.2015 № [0318300577615000285](#) ООО «Позитив» заключен контракт, с учетом требований части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела № 96/2016 уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

В.В. Оберемок

Члены Комиссии:

О.А. Мурадян

Богославский

Е.А.

О.В. Маркелова

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