

610020
г.Киров,

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

ул.К.Либкнехта, 55

от «14» октября 2014 г.

№ 09/03-14

Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения оглашена 01.10. 2014 года

В полном объеме решение изготовлено 14.10. 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 09/03-14, возбужденное по признакам нарушения пункта части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) в отношении ИП<> ИП<>, ИП <>,

У С Т А Н О В И Л А:

Специалистом ОКЗ Кировского УФАС России проведена внеплановая проверка соблюдения КОГБУЗ «Слободская центральная районная больница имени академика А.Н. Бакулева» требований Федерального закона от 21.07.2005г № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0340200018213000019. По результатам проверки в действиях Заказчика выявле

факт нарушения п. 2 ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов, выразившийся необоснованном признании вторых частей заявок ИП <>, ИП < соответствующими требованиям аукционной документации, при условии нахождения их в реестре недобросовестных поставщиков.

Также в ходе проверки обнаружены признаки возможного сговора следующих участников открытого аукциона в электронной форме: ИП <>, ИП <>, ИП <>.

Кировским УФАС сделан запрос на электронную торговую площадку, на которой проходил данный аукцион. Получены ответы и информация.

Приказом руководителя Управления ФАС по Кировской области от 28.04.2014 года № 192 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела нарушения антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 09/03-1 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) в отношении ИП <>, ИП <>, ИП <>.

Определением от 28.04.2014 года дело № 09/03-14 назначено к рассмотрению на 05.06.2014 года.

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены КОГБУ «Слободская центральная районная больница имени А.Н. Бакулева».

КОГБУЗ «Слободская центральная районная больница имени А.Н. Бакулева» направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своего представителя.

ИП <> представила письменные пояснения, из которых следует, что представит данные MAC-адреса оборудования, с которого подавались ценовые предложения по аукциону № 0340200018213000019 не представляется возможным в связи с тем, что данное компьютерное оборудование морально устарело было заменено на новое. Сообщила, что никаких заключений и соглашений ни одним из участников аукциона № 0340200018213000019 не заключала, более того ни одного из участников аукциона не знала и знать не могла.

ИП <> представил письменные пояснения по делу, из которых следует, что участвуя в аукционе № 0340200018213000019 действовал исключительно в личных интересах от своего имени, без каких-либо согласованных действий с другими участниками электронных торгов, что подтверждается многочисленным своевременно исполненными государственными контрактами в отрасли «Текстильные изделия и услуги по их производству».

Определением от 05.06.2014 года рассмотрение дела отложено на 17.07.2014 г.

Определением от 17.07.2014 года рассмотрение дела отложено на 07.08.2014 г.

Определением от 01.08.2014 года рассмотрение дела отложено на

11.08.2014 г.

Определением от 11.08.2014 года рассмотрение дела отложено на 01.10.2014 г.

Ответчики, надлежащим образом извещенные о дате и времени рассмотрения материалов дела явку не обеспечили.

Изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.

22.05.2013 г. на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> размещен извещение № 0340200018213000019 о проведении открытого аукциона электронной форме.

Предмет аукциона: Поставка матрацев.

Заказчик: Кировское областное государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Слободская центральная районная больница имени академика А.Н.Бакулева"

Начальная (максимальная) цена контракта 999 924,00 руб.

Размер обеспечения заявок на участие в аукционе составляет: 9 999,24 руб.

Дата проведения аукциона в электронной форме - 03.06.2013 г.

Пунктом 18 Информационной карты документации об аукционе установлен требование к участникам аукциона об отсутствии сведений об участниках размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков.

Для участия в аукционе было подано 7 заявок.

Из информации, представленной электронной площадкой следует, что аукцион начался 03.06.2013 в 11 часов 30 минут.

Далее в течение 17 минут цена была снижена с 994 924,00 руб. до 200 451,35 руб (последнее предложение ИП <>).

Аукцион был завершён 03.06.2013 в 11 часов 47 минут.

В соответствии с ч. 12 ст. 41.10 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в течение десяти минут с момента завершения в соответствии с частью 11 настоящей статьи открытого аукциона электронной форме любой участник открытого аукциона вправе подать предложение о цене контракта, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене контракта на аукционе независимо от "шага аукциона", учетом требований, предусмотренных пунктами 1 и 3 части 9 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 20 ст. 41.10 Закон о размещении заказов в течение одного часа после размещения на электронной площадке протокола, указанного

части 19 настоящей статьи, оператор электронной площадки обязан направить заказчику, в уполномоченный орган такой протокол и вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, поданных участникам открытого аукциона в электронной форме, предложения о цене контракта, которые при ранжировании в соответствии с частью 19 настоящей статьи получили первые десять порядковых номеров, или в случае, если в открытом аукционе в электронной форме принимали участие менее десяти участников открытого аукциона, вторые части заявок на участие в открытом аукционе поданных такими участниками открытого аукциона, а также документ указанных участников, предусмотренные пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона и содержащиеся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке. В течение этого же срока оператор электронной площадки обязан направить также уведомление указанным участникам открытого аукциона.

В соответствии с ч. 9 ст. 41.11 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, признается победителем открытого аукциона в электронной форме.

Таким образом, при оценке наиболее низкой цены и определении победителя аукциона в электронной форме аукционная комиссия оценивает не только предложения, поступившие до расчетного времени завершения аукциона, но и предложения, поступившие в течение 10 минут после завершения аукциона. Участник, предложивший в течение 10 минут после завершения аукциона наиболее низкую цену может быть признан победителем аукциона.

Далее в течение 10 минут после окончания аукциона поступило следующее предложение:

ИП <>	03.06.2013 12:07:27	539 000,00
-------	---------------------	------------

07.06.2013 г. комиссия Заказчика рассмотрела вторые части заявок, о чем составила протокол подведения итогов.

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 07.06.2013 года № 0340200018213000019-3 победителем открытого аукциона в электронной форме признан ИП <>, с предложенной ценой контракта 200 451, 35 руб.

ИП <> признан участником аукциона, предложение которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем условий, с ценой контракта 250 447, 55 руб.

ИП <> признана участником аукциона, предложение которого содержит лучшие

условия по цене контракта, следующие после предложенных вторым участником условий, с ценой контракта 539 000,00 руб.

Согласно сведениям Реестра недобросовестных поставщиков ИП <> включен реестр 12.09.2012 года (реестровый номер РНП. 10682-12) на основании решения Самарского УФАС России.

ИП <> включен в реестр недобросовестных поставщиков 16.01.2013 (реестровый номер РНП. 11944-13) на основании решения Липецкого УФАС России.

В соответствии с п. 2 Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 15.05.2007 №292, Реестр ведется в электронном виде путем использования информационной системы, включающей в себя средства программного обеспечения, отвечающие требованиям, установленным настоящим Положением. В соответствии с п. 4 Положения уполномоченный орган размещает сведения, содержащиеся в реестре, на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (далее - официальный сайт) в течение 3 дней со дня их поступления. Таким образом, сведения Реестра являются общедоступными, сведения в отношении конкретных лиц размещены в Реестре до времени проведения аукциона на электронной площадке.

Таким образом, принимая участие в аукционе ИП <> и ИП <> отдавали себе отчет и должны были понимать, что их заявки будут отклонены. Вместе с тем, снижали цену максимально и поочередно.

В соответствии с заключением специалистов ФГБОУ ВПО «ВятГУ» представленным в материалы дела, под IP-адресом понимается уникальный четырехбайтный числовой идентификатор, позволяющий осуществлять доступ в сеть Интернет и однозначно определяющий устройство в сети. При этом неоднократный выход в Интернет разными лицами (не менее трех) в течение 15 минут с одного и того же IP-адреса возможен в случае, если данные лица используют одно и то же сетевое устройство (компьютер, ноутбук), либо сетевые устройства, входящие в одну локальную сеть, а также при использовании пользователями прокси-серверов.

Все свои ценовые предложения по данному аукциону ИП <> и ИП <> отправляли с одного и того же IP-адреса – 176.215.54.46, что подтверждает возможность ведения согласованных действий.

ИП <> отправлял свое ценовое предложение о цене контракта с IP-адреса 213.87.139.59.

Из представленной электронной площадкой ЗАО «Сбербанк-АСТ» информации заявления на аккредитацию от ИП <> и ИП <> были с указанием одного номера

телефона.

Согласно сведениям, предоставленным филиалом в г. Липецке ЗАО «ЭР-Телеком холдинг» (письмо от 03.06.2014 № Л-01-07/126) на запрос Кировского УФАС IP-адрес 176.215.54.46 за период 03.06.2013 11-30 по 04.06.2013 00:00 был присвоен абоненту <> по договору № 480001952175.

Комиссией Кировского УФАС также проанализированы сведения и информации относительно участия указанных лиц в других аукционах в электронной форме.

02.04.2013 года ИП <> и ИП <> с одного IP-адреса 176.215.51.88 отправляли первые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 0155200002213000673 на поставку изделий текстильных. Заказчик КОГБУ «Пензенский городской родильный дом». Начальная (максимальная) цена контракта - 837 700,00 руб. Однако, заявки данных участников были отклонены аукционной комиссией на основании п.1 ч.4 ст. 41.9 Закона о размещении заказов, в связи с нахождением данных лиц в реестре недобросовестных поставщиков.

Согласно сведениям, предоставленным филиалом в г. Липецке ЗАО «ЭР-Телеком холдинг» (письмо от 25.06.2014) на запрос Кировского УФАС IP-адрес 176.215.51.88, за период 01.04.2013 14:09 по 16.04.2013 10:07 был присвоен абонент <>

Также 18.04.2013 года с IP-адреса – 5.165.119.128 ИП <> и ИП <> отправляли свои ценовые предложения о цене контракта, участвуя в открытом аукционе в электронной форме № 0187300001913000082 на поставку мягкого инвентаря для объекта «Детская поликлиника на 200 посещений в смену с дневным стационаром на 15 мест и педиатрическим отделением на 30 коек в г. Урае Второй пусковой комплекс - Детская поликлиника».

Заказчик – МКУ «Управление капитального строительства города Урай».

Начальная (максимальная) цена контракта - 960 305,00 руб.

Размер обеспечения заявок на участие в аукционе составляет - 48 015,25 руб.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 18.04.2013 г.

Общее количество заявок – 6.

Дата и время начала аукциона - 18.04.2013 7:10:13

Далее в течение 15 минут цена была снижена с 955 503,47 руб. до 150 000,00 руб. (последнее предложение ИП <>).

Дата и время окончания аукциона 18.04.2013 7:25

Из представленной информации филиалом в г. Липецке ЗАО «ЭР-Телеком холдинг» также следует, что IP-адрес 5.165.119.128 за период 18.04.2013 07:10 по 19.04.2013 00:00 был присвоен абоненту <>

04.01.2013 года ИП <> и ИП <> также с одного IP- адреса 95.27.84.43 отправлял свои предложения о цене контракта участвуя в открытом аукционе электронной форме № 0301300159812000121 на поставку мягкого инвентаря для нужд Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения Детский сад № 20 «Улыбка» муниципального района Мелеузовский район Республики Башкортостан.

Начальная (максимальная) цена контракта - 1 585 650,00 руб.

Размер обеспечения заявок на участие в аукционе составляет: 15 856,50 руб.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 14.01.2013 г.

Общее количество заявок – 4.

Дата и время начала аукциона - 14.01.2013 10:50

Далее в течение 12 минут цена была снижена с 1577721,75руб. до 806570,46руб (последнее предложение ИП<>).

ИП <> отправляла свое ценовое предложение о цене контракта с IP-адреса 213.87.139.59.

Согласно протоколу подведения итогов от 16.01.2013 года заявка ИП <> признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, на основании п. 2 ч. 6 статьи 41.11 Закона размещения заказов, в связи с тем, что участник аукциона находится в реестр недобросовестных поставщиков.

Победителем открытого аукциона в электронной форме признан ИП <>, с ценой контракта 814 498,71 руб.

ИП <> признана участником аукциона, предложение которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем условий, с ценой контракта 1 465459,61 руб.

23.01.2013 г. Заказчиком опубликован протокол об отказе от заключения контракта с ИП <> в связи с тем, что данный участник находится в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, данный контракт 06.02.2013 г. был заключен с ИП <> по цене контракта 1 465459,61 руб.

03.06.2013 года ИП <> и ИП <> с одного IP- адреса 176.215.54.46 отправляли свои предложения о цене контракта участвуя в открытом аукционе в электронной форме № 0126300028313000170 на поставку мягкого инвентаря. Начальная (максимальная) цена контракта – 361 500,00 руб.

Размер обеспечения заявок на участие в аукционе составляет: 7 230,00 руб.

ИП <> отправлял свое ценовое предложение о цене контракта с IP-адреса

213.87.139.59.Сценарий поведения тот же.

Системное значительное снижение цены без реального намерения заключит контракт ИП <> и <> (обязаны были понимать и понимали, что заявки буду отклонены в виду наличия сведений в реестре недобросовестных поставщиков в совокупности с информацией, предоставленной ЗАО «Сбербанк-АСТ свидетельствует о том, что данные индивидуальные предприниматели участвовали в торгах с иной целью, нежели победа в аукционе и заключение по его итогам контракта.

Конкуренция - 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 (п. ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов односторонним порядком воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального 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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

С учетом однородности товаров (работ, услуг), выставленных на аукцион хозяйствующие субъекты, принявшие участие в аукционе являются

конкурентами, осуществляют (планирует осуществлять) деятельность на одном товарном рынке.

При этом комиссия УФАС руководствуется также правовой позицией сформулированной Высшим Арбитражным Судом РФ в постановлении Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10, согласно которой и 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. При таких обстоятельствах отсутствует необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками соглашения, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

Комиссия УФАС приходит к выводу о том, что обстоятельства участия ИП <>, ИП <>, ИП <> в аукционе № 0340200018213000019 в совокупности с обстоятельствами участия данных лиц в аукционах в электронной форме с номерами извещений 0155200002213000673, 0187300001913000082, 0301300159812000121, 012630002831300017 свидетельствуют о заключении между указанными участниками устного соглашения (договоренности), которое предусматривало поддержание цены на торгах – аукционе в электронной форме с номером извещения 0340200018213000019.

Наличие соглашения между указанными участниками подтверждается следующими фактами.

1. Использование в разной очередности совокупности IP-адресов – 176.215.51.88 ИП <> и ИП <> в аукционе № 0155200002213000673, а также использование этого же IP-адреса 176.215.51.88 ИП <> и ИП <> в аукционе № 0187300001913000082. Использование одного и того же IP-адреса 176.215.54.46 ИП <> и ИП <> в аукционах №№ 0340200018213000019, 0126300028313000170.
2. Значительное снижение цены без реального намерения заключить контракт (обязаны были понимать, что заявки будут отклонены ввиду наличия сведений в реестре недобросовестных поставщиков) свидетельствует о том, что участники ИП <> участвовали в торгах с целью победы в аукционе ИП <>
3. Отсутствие рационального объяснения расходов <> и ИП <> по внесению обеспечения заявок для участия в аукционах при реальном отсутствии цели заключения контракта по итогам торгов, кроме того объяснения, что такое поведение имеет иную мотивацию и является результатом реализации группового «стратегического» поведения, направленного на предоставление преимуществ иному определенному участнику торгов.

При этом комиссия Кировского УФАС отмечает, что частью 1 статьи Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск

деятельность, направленная на систематическое получение прибыли с пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, финансовые затраты на участие в аукционе экономически нецелесообразны и могут быть выгодны только в случае наличия намерения участника заключить по его итогам договор.

4. ИП <>., ИП <>., ИП <>. при участии в данных аукционах реализовывали единую стратегию поведения: двое из участников Соглашения в течение короткого промежутка времени 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; затем, третий участник Соглашения в течение десяти минут следующих после окончания аукциона предлагает цену, незначительно ниже начальной (максимальной) цены контракта, что должно привести к признанию победителем такого третьего участника, поскольку заранее известно, что вторые части двух остальных участников Соглашения будут признаны не соответствующими документации аукциона в связи с нахождением таких участников в Реестре недобросовестных поставщиков.

Таким образом, действия ИП <>, ИП <>., ИП <>. нарушили пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 34 частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ИП <>, ИП <>, ИП <> нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении (договоренности), которое привело к поддержанию цен на торгах, а именно в открытом аукционе в электронной форме с номером извещения 0340200018213000019.
2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Кировского УФАС для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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