

## РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «30» сентября 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено «14» октября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>;

со стороны ООО «АртМакс»:

<...>

ООО «Альтаир», Администрация рабочего поселка Башмаково Башмаковского района Пензенской области, ООО «ССВ», ООО «МАХстрой», ООО «Башмаковский дорожник», ООО «Альянс» надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения дела, представители на заседание Комиссии не явились.

рассмотрев дело № 2-03/30-2014 по признакам нарушения ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

По инициативе Пензенского УФАС России было возбуждено дело № 2-03/30-2014 в отношении ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» по признакам нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0155300040013000008.

Из сведений, представленных электронной площадкой ЗАО "Электронные торговые системы", установлено, что IP-адрес участников ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс», с которых продавались ценовые предложения и подписывался контракт, один и тот же: 94.181.182.203, что могло свидетельствовать о заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах

Приказом Пензенского УФАС России от 04.08.2014г. № 177 в отношении ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» возбуждено дело № 2-03/30-2014 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 18.08.2013г. дело № 2-03/30-2013 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 03.09.2014г.

На заседании Комиссии представитель ООО «АртМакс» пояснил, что фактическое место нахождения Общества – офис на улице Суворова, 71. Там же, в соседнем помещении располагается и ООО «Альтаир». Совпадение IP-адреса объясняется

тем, что ООО «АртМакс», пользуясь интернет услугами по договору, заключенному между Интернет-провайдером и ООО «Альянс», и оплачивая их за ООО «Альянс», распределяет (раздает) интернет трафик другим пользователям на безвозмездной основе, в том числе и ООО «Альтаир».

ООО «Альтаир» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела, представители на заседание Комиссии не явились.

В связи с необходимостью получения дополнительных сведений рассмотрение дела № 2-03/30-2014 было отложено до 23.09.2014.

На заседании Комиссии представитель ООО «АртМакс» поддержал ранее изложенную позицию.

ООО «Альтаир» надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения дела, представители на заседание Комиссии не явились.

В данном заседании был объявлен перерыв до 30 сентября 2014 года.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Администрация рабочего поселка Башмаково Башмаковского района Пензенской области 17.12.2013 года разместило извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на размещение муниципального заказа: «Ремонт автомобильных дорог общего пользования в р.п. Башмаково Башмаковского района Пензенской области».

Аукцион проводится на площадке: [www.etp-micex.ru](http://www.etp-micex.ru)

Начальная максимальная цена контракта: 26 412 197,00

Заказчик: Администрация рабочего поселка Башмаково Башмаковского района Пензенской области.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 20.01.2014

Для участия в аукционе было подано 6 заявок.

Аукцион был начат в 11-30 20.01.2014 и продолжался до 13-08 20.01.2014.

Согласно данным ОАО "Единая электронная торговая площадка" в аукционе приняло участие 5 хозяйствующих субъектов:

ООО «Альтаир» (г. Пенза, ул. Кирова, 63);

ООО «АртМакс» (г. Пенза, ул. Московская, 7, оф. 209);

ООО «ССВ» (г. Пенза, Окружная, д. 3, бизнес-инкубатор "Татлин", оф. (кв.) 315);

ООО «МАХстрой» (г. Пенза, ул. Луначарского, д. 39, оф. (кв.) 35);

ООО «Башмаковский дорожник» (рп Башмаково Башмаковского района Пензенской области, ул. Андрианова, д. 49).

Аукцион был начат в 11.30 20.01.2014 и продолжался до 13.08 20.01.2014.

В ходе аукциона было сделано 19 ценовых предложений.

	участник	ЦП	время подачи	Шаг аукциона	ip-адрес
1	ООО «ССВ»	26 136,01	280 11:31:26	0,5	93.124.54.128
2	ООО «МАХстрой»	26 075,02	148 11:33:51	0,5	85.26.235.205
3	ООО «Башмаковский дорожник»	24 526,16	959 11:34:45	4,5	94.181.182.108
4	ООО «ССВ»	24 465,17	827 11:39:32	0,5	93.124.54.128
5	ООО «МАХстрой»	24 404,18	695 11:43:31	0,5	85.26.235.205
6	ООО «ССВ»	24 343,19	563 11:44:46	0,5	93.124.54.128
7	ООО «МАХстрой»	24 282,20	431 11:49:27	0,5	85.26.235.205
8	ООО «ССВ»	24 221,21	299 11:56:42	0,5	93.124.54.128
9	ООО «МАХстрой»	24 160,22	167 11:57:50	0,5	85.26.235.205
10	ООО «ССВ»	24 099,23	035 12:05:51	0,5	93.124.54.128
11	ООО «МАХстрой»	23 977,25	770 12:08:10	1,1	85.26.235.205
12	ООО «ССВ»	23 916,26	638 12:16:02	0,6	93.124.54.128
13	ООО «АртМакс»	23 855,27	506 12:25:52	0,6	94.181.182.203
14	ООО «ССВ»	23 794,28	374 12:34:00	0,6	93.124.54.128
15	ООО «АртМакс»	23 733,29	242 12:36:07	0,6	94.181.182.203
16	ООО «ССВ»	23 672,30	110 12:44:26	0,6	93.124.54.128
17	ООО «АртМакс»	22 611,31	978 12:47:32	0,6	94.181.182.203
18	ООО «АЛЬТАИР»	21 001,46	658 12:48:54	5,7	94.181.182.203
19	ООО «МАХстрой»	23 000,00	770 13:05:05	-9,8	85.26.164.130

Единственное со стороны ООО «Альтаир» ценовое предложение в 21 658 001,46 руб. (шаг аукциона 5,7 от предыдущего ценового предложения), снизив начальную цену контракта на 18 %, заставило отказаться от дальнейшей борьбы других

участников электронного аукциона.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 21.01.2014 г. № 0155300040013000008-2 победителем было признано ООО «Альтаир», предложившее цену контракта 21 658 001,46. Вторым участником, давшим лучшее предложение о цене контракта после победителя, признано ООО «АртМакс» (ценовое предложение 22 978 611,31 руб., что на 1 320 609,85 руб. больше, чем ценовое предложение Победителя).

Согласно Протоколу об отказе от заключения контракта №0155300040013000008-4 от 05.02.2014 с ООО «Альтаир» не был заключен контракт. ООО «Альтаир» в срок не направило в адрес Заказчика проект контракта, подписанный электронно-цифровой подписью.

Решением Пензенского УФАС России от 25.02.2014 РНП-58-9 сведения об ООО «Альтаир» (ул. Кирова,63, г. Пенза, 400000, ИНН 5836657077), представленные Администрацией р.п. Башмаково, включены в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года. Факт уклонения от заключения контракта ООО «Альтаир» был подтвержден уведомлением электронной площадки ЭТП ММВБ о не направлении в установленный законом срок оператору электронной площадки проекта контракта, подписанного его электронной цифровой подписью, что расценивается как несоблюдение требований части 4 статьи 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 № 94Ф-З «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказа).

Письмом Минэкономразвития России от 27.12.2013 № 29401-ЕЕ/Д28и и ФАС России от 30.12.2013 № АД/53811/13 дано разъяснение, что размещение заказов, извещения об осуществлении которых размещены на Официальном сайте либо приглашения принять участие в которых направлены до 1 января 2014 года, осуществляется в соответствии с Законом о размещении заказов, в том числе, при осуществлении контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

Согласно данным сайта [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) контракт был заключен с ООО «АртМакс», как со вторым участником, давшим лучшее предложение о цене контракта после победителя ООО «Альтаир», по цене 22 978 611,31.

Из сведений, представленных электронной площадкой ЗАО «Электронные торговые системы», IP-адрес участников ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс», с которых подавались ценовые предложения и подписывался контракт, один и тот же: 94.181.182.203.

ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» согласно выпискам из ЕГРЮЛ имеют разные юридические адреса и не являются группой лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» принимали участие в вышеуказанном конкурсе (были допущены к участию в аукционе) на осуществление работ по ремонту автомобильных дорог.

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ основной вид деятельности вышеуказанных

хозяйствующих субъектов производство общестроительных работ (ОКВЭД 45.21).

Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

В представленных в ходе рассмотрения дела письменных пояснениях от 03.09.2014 вх. № 3694 ООО «АртМакс» указало, что совпадение ip-адресов, с которых продавались ценовые предложения и подписывался контракт, является случайным и объясняется фактическим местоположением двух компаний по одному адресу – г. Пенза, ул. Суворова, 71. В подтверждении данного довода ООО «АртМакс» представлен договор аренды нежилого помещения от 29.10.2013 г., расположенного по адресу г. Пенза, ул. Суворова, 71. От ООО «Альтаир» также представлен договор аренды нежилого помещения от 01.10.2013 г., расположенного по адресу г. Пенза, ул. Суворова, 71.

Указанный довод Комиссией отклоняется по следующим основаниям.

ООО «Альтаир» согласно выписке из ЕГРЮЛ зарегистрировано по адресу: г. Пенза, ул. Кирова, 63.

ООО «АртМакс» согласно выписке из ЕГРЮЛ зарегистрировано по адресу: г. Пенза, ул. Московская, 7, оф. 209.

В подаваемых заявках на проводимый аукцион № 0155300040013000008 данные хозяйствующие субъекты указали адреса местонахождения такие же, как указаны в выписках из ЕГРЮЛ.

Кроме того, согласно данным, представленным ФГУП «Почта России» на запрос Пензенского УФАС России, установлено, что почтовую корреспонденцию ООО «АртМакс» получает по адресу г. Пенза, ул. Московская, 7, оф. 209; ООО «Альтаир» по адресу г. Пенза, ул. Кирова, 63.

Почтовая корреспонденция, направленная Пензенским УФАС России ООО «Альтаир» по адресу г. Пенза, ул. Суворова, 71, возвращена по причине отсутствия адресата по указанному адресу.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с ч. 2 ст. 54 Гражданского кодекса РФ место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Таким образом, доказательства фактического осуществления деятельности по адресу г. Пенза, ул. Суворова, 71 ООО «АртМакс» и ООО «Альянс» не представлены.

Указанные обстоятельства подтверждают, что нахождение ответчиков в соседних помещениях именно во время проведения аукциона не является случайным и подтверждает наличие возможности информационного обмена между ООО «АртМакс» и ООО «Альянс» во время проведения аукциона.

В ходе рассмотрения дела также установлено, что согласно сведениям,

представленным оператором связи Пензенский филиал ЗАО «Эр-Телеком Холдинг», IP-адрес 94.181.182.203 в соответствии с договором на предоставление услуг связи от 01.02.2012 № E2717489 принадлежит абоненту ООО «Альянс» (г. Пенза, ул. Кирова, 63 – такой же как и у ООО «Альтаир»).

По сведениям ЗАО «Эр-Телеком Холдинг» оплату за услуги связи по указанному договору производило в том числе ООО «АртМакс».

Предоставление одного и того же IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно, в силу того что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol — протокол динамической настройки узла) — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

На основании вышеизложенного следует, что ООО «АЛЬТАИР» и ООО «АртМакс» осуществляли совместное участие (подачу ценовых предложений) в проводимом электронном аукционе, что подтверждается совпадением IP-адреса, с которого подавались ценовые предложения данных хозяйствующих субъектов.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия ООО «АЛЬТАИР» и ООО «АртМакс» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Таким образом, ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс», действуя с одного IP-адреса, заранее знали о намерениях друг друга. Поэтому в аукционе смогли выступить с такими ценовыми предложениями (значительно снизив цену контракта), чтобы ввести в заблуждение конкурентов, в результате чего последние отказались от конкурентной борьбы.

Протокол подведения итогов аукциона был опубликован 22.01.2014 г.

Последующие действия ООО «Альтаир», связанные с уклонением от заключения контракта, свидетельствуют о намерениях обеспечить заключение контракта с ООО «АртМакс» по наибольшей цене (максимально приближенной к начальной).

При этом Комиссия отмечает, что подача заявки на участие в торгах является юридически значимым действием, осуществляемым участником размещении заказа. В случае признания участника победителем, контракт исполняется в том числе на условиях, предложенных участником и отраженных в его заявке.

В соответствии с пунктом 12 статьи 25 Закона о размещении заказа участник размещения заказа, подавший указанную заявку, не вправе отказаться от заключения контракта. Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения

заявки на участие в конкурсе, возвращаются участнику размещения заказа в течение пяти рабочих дней со дня заключения с ним контракта. При непредставлении заказчику таким участником размещения заказа в срок, предусмотренный конкурсной документацией, подписанного контракта, а также обеспечения исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта, такой участник размещения заказа признается уклонившимся от заключения контракта. В случае уклонения участника размещения заказа от заключения контракта денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, не возвращаются.

Отсутствие рационального объяснения расходов ООО «Альтаир» по внесению обеспечения заявок (132 060,99руб.) для участия в аукционах, а также наличии угрозы по включении данного хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, при реальном отсутствии цели заключения контракта по итогам торгов, является результатом реализации группового «стратегического» поведения, направленного на предоставление преимуществ иному определенному участнику торгов.

Частью 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от 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 (в части обеспечения заявки) экономически нецелесообразны и могут быть выгодными только в случае наличия намерения участника заключить по его итогам договор.

Пунктом 1 статьи 1 Закона о размещении заказа установлено, что размещение государственного заказа осуществляется в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 закона о защите конкуренции конкуренция – это 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.

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в том числе: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или

нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В соответствии с пунктом 18 статьи 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 пунктом 2 части 1 статьи 11 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.

ООО «Альтаир» не представило обоснований своих действий по резкому снижению цены контракта на торгах и последующему отказу от заключения контракта.

Установленные по делу обстоятельства в совокупности дают Комиссии основания сделать вывод, что поведение ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» являются результатом достигнутого между ними соглашения.

Целью указанного соглашения между ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс» является создание видимости конкурентной борьбы, введение в заблуждение остальных участников аукциона и заключения контракта по наибольшей цене (максимально приближенной к начальной).

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно квалифицировала действия ООО «Альтаир» и ООО «АртМакс», выразившиеся в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело (могло привести) к поддержанию цены на торгах в открытом аукционе в электронной форме № 0155300040013000008, нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Альтаир» (ИНН 5836657077, ОГРН 1135836002543, г. Пенза, ул. Кирова, 63) и Общество с ограниченной ответственностью «АртМакс» (ИНН 5836652287, ОГРН 1125836004117, г. Пенза, ул. Московская, 71, 209) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело (могло привести) к поддержанию цены на торгах в открытом аукционе в электронной форме № 0155300040013000008.

Выдать ООО «Альтаир» предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

Выдать ООО «АртМакс» предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.



