

Решение изготовлено в полном объеме 03.06.2020

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее — Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<.....> – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

<.....> — главный специалист - эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

<.....> — старший специалист 1 разряда отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства;

в отсутствие представителей лиц, (уведомленных надлежащим образом) в действиях которого содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства — ООО «ПолимерСтройСевер» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, дом 2а/1, ИНН 8608057781) и ООО «Стройтэкс» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, 2а/1, ИНН 8608056467),

рассмотрев дело по признакам нарушения ООО «ПолимерСтройСевер» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, дом 2а/1, ИНН 8608057781) и ООО «Стройтэкс» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, 2а/1, ИНН 8608056467) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытом аукционе в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Управление) в ходе мониторинга соблюдения хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства были обнаружены возможные признаки нарушения ООО «ПолимерСтройСевер» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, дом 2а/1, ИНН 8608057781) и ООО «Стройтэкс» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, 2а/1, ИНН 8608056467) п.2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В целях получения дополнительной информации об обстоятельствах проведения в открытых аукционах в электронной форме (далее - ОАЭФ) с участием ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс», а также о связях между вышеуказанными хозяйствующими субъектами, Ханты-Мансийским УФАС России

были направлены запросы о предоставлении информации, в т.ч. в адреса ЭТП и Росфинмониторинга.

В результате проведенного анализа информации и документов, представленных по запросам, в действиях ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс» установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 5.1 ст.45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» проведен анализ состояния конкуренции.

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при участии ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс» в открытых аукционах в электронной форме на выполнение работ по монтажу системы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения и выполнение работ по ремонту автомобильных дорог за период с 2017-2018, рассматриваемых в рамках дела №086/01/11-37/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам исследования состояния конкуренции при проведении 22 ОАЭФ установлено:

- 1) Временной интервал по каждому из рассматриваемых ОАЭФ определен с даты опубликования извещения до даты исполнения контракта.
- 2) В обобщенном виде предметом торгов во всех исследованных аукционах является выполнение работ по монтажу системы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения и выполнение работ по ремонту автомобильных.
- 3) Состав участников ОАЭФ определен как состав хозяйствующих субъектов, которые принимали участие в электронных аукционах путем подачи заявок. Все участники ОАЭФ, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, которые предусмотрены аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки в рамках каждого из рассматриваемых аукционов, и, следовательно, являются между собой конкурентами при участии на торгах на право заключения государственного контракта.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела и по результатам аналитического исследования комиссией Управления в совокупности выявлено 22 ОАЭФ, проведенных в 2017-2018 по итогам реализации антиконкурентного соглашения — картеля, целью которого являлось поддержание цен на торгах.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, директором и единоличным учредителем ООО «Стройтэкс» является Выговский Виталий Валерьевич. Директором ООО «Полимерстройсевер» является Гой Евгений Владимирович, а учредителем - Выговский Александр Валериевич.

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

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 29.08.2019 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ПолимерСтройСевер» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, дом 2а/1, ИНН 8608057781) и ООО «Стройтэкс» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, 2а/1, ИНН 8608056467) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 086/01/11-37/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 30.08.2019 рассмотрение дела назначено на 25.09.2019.

Определением об отложении от 09.10.2019 рассмотрение дела назначено на 30.10.2019.

Определением об отложении от 30.10.2019 рассмотрение дела назначено на 28.11.2019 в связи с отсутствием кворума.

28.11.2019 Управлением было принято решение о продлении срока рассмотрения дела до 30.05.2020.

Определением об отложении от 28.11.2019 рассмотрение дела назначено на 15.01.2020 в связи с необходимостью получения пояснений, доказательств и доводов лиц, участвующих в деле.

Определением об отложении от 15.01.2020 рассмотрение дела отложено на 26.02.2020.

Определением от 26.02.2020 рассмотрение дела отложено на 18.03.2020 и запрошена дополнительная информация, необходимая для всестороннего и объективного рассмотрения дела.

18.03.2020 в связи с отсутствием кворума рассмотрение дела отложено на 13.04.2020.

10.04.2020 Комиссией рассмотрены материалы и пояснения, представленные ответчиками в дело. Также от ответчиков получены ходатайства о переносе даты рассмотрения в связи с необходимостью соблюдения режима самоизоляции.

Комиссией вышеуказанные ходатайства удовлетворены, рассмотрение назначено на 30.04.2020.

Определением об отложении от 30.04.2020 рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 29.05.2020

29.05.2020 состоялось рассмотрение дела в отсутствии представителей ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс», т.к. лица были надлежаще уведомлены, о чем свидетельствуют материалы дела.

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

1) 29.06.2017 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0187300013717000109 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по монтажу систем автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения города Когалыма на пересечении улиц Ленинградская - Прибалтийская и участка автомобильной дороги в районе жилого дома №8 по улице Мира с НМЦ контракта 4 578 207,66 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок аукциона №0187300013717000109 на участие в ОАЭФ были поданы и допущены к участию 2 заявки: ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер».

Сведения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, ранжированные по мере возрастания ценовых предложений участников открытого аукциона, отражены в протоколе подведения итогов электронного аукциона №0187300013717000109:

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Решение комиссии о соответствии или несоответствии
2	Общество с ограниченной ответственностью «Полимерстройсевер»	4532425.58	понижение	21.07.2017 09:31:03	Соответствует
1	Общество с ограниченной ответственностью «Стройтэкс»	4555316.62	понижение	21.07.2017 09:29:59	Соответствует

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «ПолимерСтройСевер», предложившее цену контракта 4532425,58 руб., что ниже начальной (максимальной) цены закупки на 1,0 %.

При этом, ценовые предложения от ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» поступили с одного IP-адреса - 31.163.200.36.

2) 13.06.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0187300010118000120 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту (с заменой) участка магистральной тепловой сети от ТК 30 до ТК 29а, входящего в состав объекта «Сети тепловые внутриплощадочные первой очереди от котельной КВГМ-100» с начальной (максимальной) ценой (далее – НМЦ) контракта 16 183 433 ,50 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок аукциона №0187300010118000120 на участие в ОАЭФ было подано 3 заявки, из них 2 заявки

были допущены к участию: ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер».

Заявки на участие в электронном аукционе от ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» поступили 28.06.2018 в 19 ч.51 мин. и 28.06.2018 в 20 ч. 00 мин.

Сведения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, ранжированные по мере возрастания ценовых предложений участников открытого аукциона, отражены в протоколе подведения итогов электронного аукциона №0187300010118000120 от 06.07.2018:

Номер по порядку	Номер заявки	Наименование участника	Сумма предложения, руб.
1	3	ООО «ПолимерСтройСевер»	16 021 599,16
2	2	ООО «Стройтэкс»	16 102 516,33

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «ПолимерСтройСевер», предложившее цену контракта 16 021 599,16руб.

20.07.2018 по результатам проведенного аукциона между Администрацией города Лангепаса и ООО «ПолимерСтройСевер» заключен государственный контракт №3860700585418000059 на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту (с заменой) участка магистральной тепловой сети от ТК 30 до ТК 29а, входящего в состав объекта «Сети тепловые внутриплощадочные первой очереди от котельной КВГМ-100».

Цена контракта составила 16 021 599,16 рублей, что ниже начальной (максимальной) цены закупки на 1,1 %.

При этом, ценовые предложения от ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» поступили с одного IP-адреса - 31.163.200.36.

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, совпадают по всем критериям (CRC32, MD5, SHA-1) хэш-суммы файла, поданного участником №2 - ООО «Стройтэкс» в составе первой части заявки с наименованием «59bed1d9-d9ad-4c0c-a527-ecde66f0d4f3-Заявка - трубопровод ЖКХ» и хэш-суммы файла с наименованием «356962cd-3cf1-47bd-b4d3-74e853622283-Заявка - трубопровод ЖКХ», поданного в составе первой части заявки ООО «ПолимерСтройСевер».

Более того, в совокупности с этим стоит оценивать и факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла - это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла - байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт или их незначительное различие, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов.

Таким образом, совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок.

Совпадают размеры вышеуказанных файлов – 129 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: Размер, CRC32, MD5, SHA-1.

Хэш-сумма файла (контрольная сумма файла) - это его уникальное цифровое значение, которое не может совпадать у двух различных файлов (в том числе с одинаковым наименованием) и остается неизменным в случае изменения наименования файла (при неизменности содержания такого файла).

Совпадение хэш-сумм файлов, поданных вышеуказанными лицами для участия в аукционе свидетельствует об абсолютной идентичности таких файлов.

3) 29.06.2018 на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru размещено извещение №0187300010118000138 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия ул. Дружбы народов для нужд ЛГ МБУ «Дорожно-эксплуатационное управление» (104ЭА/18) с НМЦ контракта 795 871,67 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок аукциона №0187300010118000138 на участие в ОАЭФ поданы и были допущены к участию 2 заявки: ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер».

Ценовые предложения от ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» поступили 16.07.2018 10:57:58 мин. и 16.07.2018 10:56:46.

Сведения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, ранжированные по мере возрастания ценовых предложений участников открытого аукциона, отражены в протоколе подведения итогов электронного аукциона:

Идентификационный номер заявки	Наименование участника	Предложение о цене контракта	Вид аукциона	Дата и время подачи предложения	Решение комиссии о соответствии или несоответствии
1	Общество с ограниченной ответственностью «Стройтэкс»	787912.95	понижение	16.07.2018 10:57:58	Соответствует
2	Общество с ограниченной ответственностью «Полимерстройсевер»	791892.31	понижение	16.07.2018 10:56:46	Соответствует

Иные ценовые предложения в ходе проведения данного аукциона отсутствуют.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «Стройтэкс», предложившее цену контракта 787 912,95 руб., что ниже начальной (максимальной) цены закупки на 1,0 %.

При этом, ценовые предложения от ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» поступили с одного IP-адреса - 31.163.200.36.

Более того, установлено, что участники пользовались единой инфраструктурой для подготовки заявок в ОАЭФ: к примеру, совпадают по всем критериям (CRC32, MD5, SHA-1) хэш-суммы файла, поданного участником №1 - ООО «Стройтэкс» в составе первой части заявки с наименованием «09b07277-e5fc-401f-b78f-adac413dc7d6-Первая часть заявки 138» и хэш-суммы файла с наименованием «4788cf1e-d5fb-4101-

81bd-b22f1a9b87bd-Первая часть заявки 138», поданного в составе первой части заявки ООО «ПолимерСтройСевер».

Совпадают размеры вышеуказанных файлов – 591 кб. и хэш-сумма файлов по всем критериям: Размер, CRC32, MD5, SHA-1.

Аналогичная модель поведения ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» прослеживается в открытых аукциона в электронной форме:

За 2017 год:

№ ОАЭФ	НМЦ	Предмет
0187300013717000022	3 097 041 ,78	Выполнение работ по монтажу системы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения города Когалыма на пересечении улиц Молодежная - Ленинградская
0187300013717000098	4 578 207 ,66	Выполнение работ по монтажу систем автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения города Когалыма на пересечении улиц Ленинградская - Прибалтийская и участка автомобильной дороги в районе жилого дома №8 по улице Мира
0187300013717000133	7 809 300 ,00	Выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги по ул. Дружбы народов.
0187300013717000136	2 246 703 ,40	Выполнение работ по строительству объекта «Магистральные и внутриквартальные инженерные сети застройки жилыми домами поселка Пионерный города Когалыма. 13 этап - сети тепловодоснабжения к жилым домам по ул. Дорожников, подэтап 3».

Общая сумма начальной (максимальной) цены открытых аукционов в электронной форме составила – 17 731 252,8 руб.

За 2018 год:

№ ОАЭФ	НМЦ	Предмет
0187300010118000137	1 854 770 ,67	Выполнение работ по ремонту дорожного покрытия ул. Первостроителей для нужд ЛГ МБУ «Дорожно-эксплуатационное управление» (103ЭА/18)

0187300010118000139	1 088 933 ,33	Выполнение работ по ремонту дорожного покрытия перекрестка ул. Ленина - ул. Мира для нужд ЛГ МБУ «Дорожно-эксплуатационное управление». (105ЭА/18)
0187300013718000031	4 583 291 ,77	Выполнение работ по монтажу системы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения города Когалыма на участке автомобильной дороги в районе дома №2 по улице Градостроителей
0187300013718000064	2 819 781 ,10	Выполнение работ по монтажу системы автоматической фотовидеофиксации нарушений правил дорожного движения в городе Когалыме на участке автомобильной дороги в районе дома №10 по улице Дружбы Народов
0187300013718000069	15 556 381 ,32	Выполнение работ по ремонту автомобильных дорог города Когалыма
0187300013718000157	21 512 450 ,00	Выполнение работ по строительству объекта "Сквер Фестивальный"
0187300013718000117	2 802 584 ,96	Выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги по улице Прибалтийская (участок от пересечения улиц Прибалтийская-Ленинградская (включительно) до кольцевой развязки улиц Прибалтийская-Объездная)
0187300013718000126	4 185 586 ,26	Выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги по улице Прибалтийская (от пересечения улиц Прибалтийская - Мира до пересечения улиц Прибалтийская - Ленинградская)
0187300013718000154	3 456 478 ,12	Выполнение работ по строительству объекта: "Магистральные инженерные сети к средней общеобразовательной школе на 1100 мест по ул. Сибирской в городе Когалыме" (Сети водоснабжения и канализации)
0187300013718000155	4 817 935 ,28	Выполнение работ по строительству объекта:

		"Магистральные инженерные сети к средней общеобразовательной школе на 1100 мест по ул. Сибирской в городе Когалыме" (Сети теплоснабжения)
0187300013718000166	10 153 759 ,58	Выполнение работ по ремонту участков автомобильных дорог города Когалыма (улица Прибалтийская (участок от кольцевой развязки улиц Прибалтийская - Объездная до пересечения улиц Прибалтийская - Бакинская (включительно), улица Молодежная (на пересечении с улицей Мира)).
0187300013718000168	2 413 083 ,48	Выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги по улице Строителей.
0187300013718000203	711 600 ,18	Выполнение работ по благоустройству территории в рамках реализации проекта «Зона отдыха «Метелица» в городе Когалыме от ДК «Сибирь» до улицы Новосёлов (устройство тротуара).
0187300013718000175	6 180 000 ,00	Выполнение работ по благоустройству территории в рамках реализации проекта «Зона отдыха «Метелица» в городе Когалыме от ДК «Сибирь» до улицы Новосёлов.

Общая сумма начальной (максимальной) цены открытых аукционов в электронной форме составила – 82 136 636,00 руб.

Таким образом, действия ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» 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, в результате которого снижение по аукционам в основном составило не более 1-2 %.

Приведенная схема действий указанных хозяйствующих субъектов явилась следствием достигнутого между ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» 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, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых аукционах.

Более того, в случаях проведения аукционов с участием иных конкурентов наблюдается значительное снижение начальной (максимальной) цены до 43,85 % :

№ ОАЭФ	НМЦ	% снижения
№0187300013717000029	14 349 300,00	43,85 %
№0187300013718000073	43 105 017,68	21,00 %
№0187300013718000175	6 180 000,00	21,00 %
№0187300013719000025	12 543 500,00	41,00 %

ООО «Стройтэкс» и ООО «Полимерстройсевер» приняли участие во всех вышеуказанных аукционах с однотипным поведением, что свидетельствует о систематичности созданного взаимодействия между участниками.

О систематичности созданного взаимодействия между участниками также свидетельствуют следующие факты, такие как неоднократные перечисления денежных средств <.....> на счета ООО «Стройтэкс» по договорам беспроцентного займа с февраля по август 2018 (около 5,5 млн. руб.).

Также установлена следующая аффилированность между организациями:

Более того, учредители организаций <.....> и <.....> являются родственниками, а именно братьями, что не отрицалось представителем обществ в ходе рассмотрения дела.

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.

Подаявая заявку на участие в аукционе, внося 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.

Вместе с тем, согласно пояснениям представителей обществ, представленных в ходе рассмотрения дела, общества отрицают факт заключения антиконкурентного соглашения при участии в вышеуказанных аукционах.

Более того, общества указывают, что при участии в аукционах самостоятельно подавали ценовые предложения, совпадения IP-адреса обусловлено нахождением офисов в одном здании. Родственные отношения также не могут являться доказательством заключения антиконкурентного соглашения обществами.

Высказываясь относительно иных доказательств, собранных по делу, общества считают случайными немногочисленные совпадения фактов значительного снижения начальной максимальной цены контракта на торгах, где принимали участие также иные конкуренты, поскольку в большинстве случаев, когда снижение цены не превышало 0,5% -2%, начальная максимальная цена контракта, установленная заказчиком, уже была приближена к себестоимости оказываемой услуги, а потому большее её снижение явилось бы нерентабельным для участников торгов.

Комиссия не может согласиться с данными доводами обществ ввиду следующего.

В целях Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, Закон о защите конкуренции допускает констатацию факта достижения соглашения без составления письменного документа, то есть в устной форме, при этом о достижении такого соглашения могут свидетельствовать одновременные и совпадающие по содержанию действия, которые стороны предпринимают (осуществляют) в развитие и исполнение условий договоренности.

Доказывание наличия такого соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется антимонопольным органом на основании анализа тактики их поведения при проведении электронных аукционов.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности, фактического поведения хозяйствующих субъектов (пункт 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016).

Разъяснения, содержащиеся в п. 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», применимы и к доказыванию соглашений, поскольку разъясняет возможность доказывания как согласованных действий, так и соглашений через их результат в отсутствие документального подтверждения договоренности об их совершении.

Признаки заключения антиконкурентного соглашения усматриваются в следующем:

- подача заявок осуществлялась в одну дату в основном с разницей от 1 до 10 минут;
- подача ценовых предложений осуществлялась с разницей в интервале от 1 до 10 минут;
- торги по всем вышеназванным аукционам проходили единообразно: делалось предложение, одним из двух участников. Далее делалось предложение следующим участником, большинство торгов на этом оканчивалось, либо делался еще один шаг и торги оканчивались;
- при участии во всех вышеуказанных ОАЭФ подача заявок, а также ценовых предложений осуществлялась использованием одного IP-адреса: IP=31.163.200.36;
- аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой, количеством участников, подавших заявки, и рядом других обстоятельств, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом из перечисленных аукционов;
- в случаях проведения аукционов с участием иных конкурентов наблюдается значительное снижение начальной (максимальной) цены;
- наличие аффилированности между ответчиками;
- наличие родственных отношений между учредителями организаций;
- совпадают размеры файлов, поданных для участия в закупках,
- совпадают хэш-сумма файлов по всем критериям: Размер, CRC32, MD5, SHA-1;
- наличие фактов перечисления беспроцентных займов между учредителем ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтекс».

На основании вышеизложенного, в действиях ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс» выявлены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, в заключении соглашения, направленного на снижение и поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме за период с 2017 по 2018 на общую сумму 121 425 401,72 руб.

Таким образом, принимая во внимание всю совокупность обстоятельств, выявленных Комиссией при анализе рассматриваемых торгов, в которых подавались заявки указываемыми обществами установлено, использование обществами единой инфраструктуры, ООО «ПолимерСтройСевер» и ООО «Стройтэкс» намеренно совместно принимали участие в торгах и реализовывали в их процессе единую стратегию поведения с тем, чтобы получить определенные экономические последствия (выгоду) в виде заключения государственных контрактов при максимальном сохранении уровня начальной цены, предложенной заказчиком.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного, учитывая совокупность имеющихся доказательств, в том

числе объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче ответчикам обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с исполнением вышеуказанных контрактов в полном объеме.

Согласно статье 41.1. Закона о защите конкуренции, дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

На основании вышеизложенного, а также принимая во внимание тот факт, что по ОАЭФ с реестровым номером №0187300013717000022, состоявшееся за период с 01.01.2017 по 03.06.2017, трехгодичный срок давности истек (к моменту изготовления решения в полном объеме), по вышеуказанным аукционам ответчики не могут быть признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «ПолимерСтройСевер» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, дом 2а/1, ИНН 8608057781) и ООО «Стройтэкс» (628486, Ханты-Мансийский Автономный округ - Югра, город Когалым, улица Геофизиков, 2а/1, ИНН 8608056467) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, направленного на поддержание цен при участии в открытых аукционах в электронной форме за период с 2017 по 2018 г. на общую сумму 118 328 359,22 руб.

2. ООО «ПолимерСтройСевер» надлежит явиться 24.08.2020 года в 12 часов 00 минут по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

3. ООО «Стройтэкс» надлежит явиться 24.08.2020 года в 12 часов 30 минут по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, д. 27, зал заседаний, для дачи объяснений по

факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

<.....>