

## РЕШЕНИЕ

по делу № 346-11к

30.09.2014 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела №346-11к о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: <...> – председатель комиссии; <...> - члены комиссии,

в присутствии представителя ООО «Премьера»: <...>;

в отсутствие, надлежащим образом уведомленных: ООО «Стройальянс» (предоставлены пояснения и документы по определению); ООО «ТрансСтрой» (предоставлены пояснения и документы по определению); Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Калачеевской районной больницы» (ходатайство о рассмотрении в отсутствие),

рассмотрев дело №346-11к, возбужденное по заявлению Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Калачеевской районной больницы», в отношении ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера» по признакам нарушения, предусмотренного п.2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку бензина АИ-92 (№ аукциона 0131200001014002221), **установила:**

19.06.2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило заявление Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Калачеевской районной больницы» (далее — заявитель) о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения между участниками закупки: ООО «Стройальянс» (ответчик 1), ООО «ТрансСтрой» (ответчик 2), ООО «Премьера» (ответчик 3), которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку бензина АИ-92 (№ аукциона 0131200001014002221) (далее — аукцион).

Приказом руководителя Воронежского УФАС России от 24.07.2014 года № 94 возбуждено дело № 346-11к в отношении ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера» по признакам нарушения, предусмотренного п.2 ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 24.07.2014 года рассмотрение дела №346-11к назначено на 13.08.2014 года.

13.08.2014 года в связи с неявкой ответчиков - ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера», рассмотрение дела отложено на 09.09.2014 года.

09.09.2014 года Комиссией, на основании ст. 46 Закона о защите конкуренции, объявлялся перерыв до 16.09.2014 года.

22.05.2014г. Управлением по регулированию контрактной системы в сфере закупок Воронежской области по заданию БУЗ ВО «Калачеевская районная больница» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 01312300001014002221 о проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку бензина АИ-92.

Начальная (максимальная) цена контракта — 2 977 040,00 руб.

Согласно ч. 2 ст. 66 Федерального закона от 05.04.2013г № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в

электронном аукционе от 02.06.2014г. на участие подано 4 (четыре) заявки, которые по результатам рассмотрения был допущены к участию в аукционе, в числе которых были заявки ООО «Стройальянс» (заявка под №4), ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1) и ООО «Премьера» (заявка под № 3).

05.06.2014 года состоялся аукцион. Место проведения аукциона - ООО «РТС-тендер».

В соответствии со статьей 68 Закона о контрактной систем электронный аукцион проводится на электронной площадке в указанный в извещении о его проведении и определенный с учетом части 3 настоящей статьи день. Время начала проведения такого аукциона устанавливается оператором электронной площадки в соответствии со временем часовой зоны, в которой расположен заказчик. Электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном настоящей статьей. Величина снижения начальной (максимальной) цены контракта (далее - "шаг аукциона") составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта.

7. При проведении электронного аукциона его участники подают предложения о цене контракта, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене контракта на величину в пределах "шага аукциона".

8. При проведении электронного аукциона любой его участник также вправе подать предложение о цене контракта независимо от "шага аукциона" при условии соблюдения требований, предусмотренных частью 9 настоящей статьи.

9. При проведении электронного аукциона его участники подают предложения о цене контракта с учетом следующих требований:

1) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене контракта, равное ранее поданному этим участником предложению о цене контракта или большее чем оно, а также предложение о цене контракта, равное нулю;

2) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене контракта, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене контракта, сниженное в пределах "шага аукциона";

3) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене контракта, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене контракта в случае, если оно подано таким участником электронного аукциона.

10. От начала проведения электронного аукциона на электронной площадке до истечения срока подачи предложений о цене контракта должны быть указаны в обязательном порядке все предложения о цене контракта и время их поступления, а также время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта в соответствии с частью 11 настоящей статьи.

11. При проведении электронного аукциона устанавливается время приема предложений участников такого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения такого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение такого аукциона, после снижения начальной (максимальной) цены контракта или поступления последнего предложения о цене контракта. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низкой цене контракта не поступило, такой аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.

12. В течение десяти минут с момента завершения в соответствии с частью 11

настоящей статьи электронного аукциона любой его участник вправе подать предложение о цене контракта, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене контракта независимо от "шага аукциона", с учетом требований, предусмотренных пунктами 1 и 3 части 9 настоящей статьи.

В соответствии с протоколом от 05.06.2014 года проведения открытого аукциона в электронной форме в аукционе участвовали лица с заявками №№ 1,3,4 (ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера», ООО «Стройальянс» соответственно).

Согласно сведениям, предоставленным ООО «РТС-тендер», ценовые предложения участников размещения заказа осуществлялись в следующем порядке:

Участники	Ценовое предложение, рублей	Время подачи
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	2828188	2014-06-05 10:45:41.963
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	2697336	2014-06-05 10:46:03.083
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	2543204,08	2014-06-05 10:46:22.927
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	2394352,08	2014-06-05 10:46:56.777
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	2245500,08	2014-06-05 10:47:06.323
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	2096648,08	2014-06-05 10:47:58.783
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	1947796,08	2014-06-05 10:48:16.550
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	1798944,08	2014-06-05 10:48:30.607
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	1684734	2014-06-05 10:48:41.683
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	1535882	2014-06-05 10:48:57.487
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	1427084,72	2014-06-05 10:49:09.403
ООО «ТрансСтрой» (заявка под № 1)	1278232,72	2014-06-05 10:49:28.933
ООО «Стройальянс» (заявка под №4)	1148596,16	2014-06-05 10:49:48.450
ООО «Премьера» (заявка под № 3)	2970000,88	2014-06-05 11:09:08.603

Таким образом, в ходе проведения аукциона участники под № 1 (ООО «ТрансСтрой») и № 2 (ООО «Стройальянс») своими ценовыми предложениями поэтапно снизили начальную (максимальную) цену контракта в течение 4 минут с 2 977 040,00 рублей до 1 148 596, 16 рубля (на 61,42% или 1 828 443,84 рубля, цена за литр бензина АИ-92 составила 13,05). Последнее предложение о цене контракта было сделано участником под № 3 (ООО «Премьера») и составило 2970000,88.

Согласно ч. 1 ст. 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в

соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе. На основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке (ч.2 ст. 69 Закона о контрактной системе).

09.06.2014г. состоялось рассмотрение вторых частей заявок участников аукциона ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой» и ООО «Премьера», которые были признаны аукционной комиссией как соответствующие требованиям документации об аукционе.

Победителем аукциона, в соответствии с ч.10 ст.69 Закона о контрактной системе, признан участник ООО «Стройальянс», предложивший наиболее низкую цену контракта.

Статья 70 Закона о контрактной системе устанавливает, что по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе. В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.. В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Руководствуясь указанной нормой заказчиком - Бюджетным учреждением здравоохранения Воронежской области «Калачеевской районной больницы» был подготовлен проект контракта и направлен ООО «Стройальянс», для его

последующего подписания.

Согласно части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Последний срок подписания проекта контракта со стороны ООО «Стройальянс» приходился на 15.06.2014 года.

В указанный срок подписанный со стороны ООО «Стройальянс» проект контракта заказчику направлен не был.

Часть 13 статьи 70 Закона о закупках устанавливает, что победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 70 Закона о закупках, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона.

Часть 14 статьи 70 Закона о контрактной системе, устанавливает, что в случае, если победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта заказчик вправе заключить контракт с участником такого аукциона, который предложил такую же, как и победитель такого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона. В случае согласия этого участника заключить контракт этот участник признается победителем такого аукциона и проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, составляется заказчиком путем включения в проект контракта условий его исполнения, предложенных этим участником.

17.06.2014 года на основании указанной нормы заказчиком был подготовлен проект контракта для его последующего направления ООО «ТрансСтрой» (лучшее предложение о цене после победителя).

Однако заказчиком было установлено, что 02.06.2014 года сведения об ООО «ТрансСтрой» были внесены в реестр недобросовестных поставщиков, что делает невозможным заключение контракта с указанным участником.

16.06.2014 года от ООО «Премьера» в Воронежское УФАС России поступила жалоба на действия аукционной комиссии уполномоченного органа - Управления по регулированию контрактной системы в сфере закупок Воронежской области в части несоблюдения законодательства о закупках при проведении электронного аукциона на право заключить контракт на поставку бензина АИ-92 (№ извещения 01312300001014002221).

В указанной жалобе ООО «Премьера» просило признать действия аукционной комиссии, в части допуска ООО «ТранСтрой», незаконными, в связи с чем отменить протокол подведения итогов электронного аукциона от 09.06.2014 года и вернуть процедуру подведения итогов аукциона на этап рассмотрения вторых частей заявок участников повторно.

Данные действия ООО «Премьера» были направлены на отклонения заявки ООО «ТрансСтрой» как несоответствующей требованиям документации, а так как ООО «Стройальянс» уклонилось от заключения контракта то единственным участником с которым должен быть заключен контракт является ООО «Премьера».

Таким образом, ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой» и ООО «Премьера» в ходе участия в аукционе применили следующую стратегию поведения: двое из участников соглашения в течение короткого промежутка времени (на первых

минутах торгов) поочередно снижали цену лота на существенную величину, не давая технической возможности добросовестным участникам аукциона выставить свои предложения; затем третий участник соглашения на последних секундах аукциона предлагал цену незначительно ниже начальной (максимальной) цены контракта, а после того как один уклонился от заключения контракта (ООО «Стройальянс»), а сведения о другом (ООО «ТрансСтрой») находятся в реестре недобросовестных поставщиков (в связи с чем заявка подлежит отклонению) то третий (ООО «Премьера») автоматически становится победителем торгов.

Следовательно, ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», не имея намерений на заключение контракта, с целью введения в заблуждение добросовестных участников аукциона, совершили заведомо спланированные действия, направленные на демпинговое снижение цены контракта, что привело к нецелесообразности подачи иными участниками аукциона ценовых предложений и тем самым обеспечило возможность заключения контракта третьему участнику соглашения - ООО «Премьера» по цене, незначительно меньшей максимальной.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о наличии между ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера» ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на строительство здания Борисоглебского городского суда Воронежской области («под ключ») (№ аукциона 0131100006613000070) и участия в данном соглашении.

Наличие указанного соглашения между ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера» также подтверждается следующими фактами.

Согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц от 04.08.2014г. ООО «ТрансСтрой» генеральным директором компании является <...>.

Согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц от 05.09.2014г. ООО «Премьера» генеральным директором компании является <...>.

Согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц от 04.12.2013г. ООО «Стройальянс» генеральным директором компании является <...>.

В материалах дела имеется договор аренды нежилого помещения от 03.12.2013 года в соответствии с которым <...> предоставляет директору ООО «СтройАльянс» <...> предоставляет во временное владение нежилое помещение.

Из указанного можно сделать вывод, что фигуранты указанного дела знакомы друг с другом.

Кроме того согласно данным предоставленным ООО «РТС-тендер» электронные подписи под которыми подписывались участники ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера» выданы одним удостоверяющим центром, а именно ЗАО «Калуга Астрал», располагающейся по адресу г. Калуга, ул. Циолковского, 4.

Также Комиссией было установлено, что при направлении ценовых предложений персональные устройства участников под номером № 3 ООО «Премьера» и под номером №4 ООО «Стройальянс» были подключены к глобальной сети Интернет, имеющей одинаковые IP адреса (ООО «Премьера» -178.234.208.140 и ООО «Стройальянс» - 178.234.208.140), что возможно только при нахождении в одном помещении, одной локальной сети.

Представители ООО «Стройальянс» и ООО «ТрансСтрой» на рассмотрении дела не присутствовали, в предоставленных письменных пояснениях возражения на доводы изложенные в заявлении Бюджетного учреждения здравоохранения Воронежской области «Калачеевской районной больницы» по существу дела не направили.

Пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию 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.

Товарные границы рынка определяются в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКВЭД), которым предусмотрен код деятельности 51.51 торговля топливом.

Согласно Порядку проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденному Приказом ФАС России от 25.04.2006г. № 108 антимонопольный орган наделен правом определения продуктовых границ товарного рынка, географических границ, субъектов товарного рынка и др.

Предметом аукциона являлась поставка бензина АИ-92.

На рынке торговли топлива действует большое количество хозяйствующих субъектов, в том числе ООО «РН карт-Воронеж», которое также являлось участником данного аукциона.

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 осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет соглашение, как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

В пункте 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», указано, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Данный пункт постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации применим и к доказыванию соглашений. Иное применение указанных разъяснений будет являться неверным толкованием норм материального права, что подтверждается постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа № Ф09-6977/11 от 02.11.2011 по делу № А71-992/2011 оставленному в силе определением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № ВАС-15592/11 от 13.02.2012.

Согласно правовой позиции, сформированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствиям.

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

Таким образом, из имеющихся материалов дела усматривается, что в результате достижения устного соглашения между ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой»,

ООО «Премьера» указанные лица реализовали модель группового поведения, состоящую из действий, направленных на поддержание цены на торгах в результате чего, их действия образуют состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия **решила:**

**1.** Признать ООО «Стройальянс» нарушившим требования части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «ТрансСтрой», ООО «Премьера», которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку бензина АИ-92 (№ аукциона 0131200001014002221).

**2.** Признать ООО «ТрансСтрой» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Стройальянс», ООО «Премьера» которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку бензина АИ-92 (№ аукциона 0131200001014002221).

**3.** Признать ООО «Премьера» нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Стройальянс», ООО «ТрансСтрой», которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку бензина АИ-92 (№ аукциона 0131200001014002221).

**4.** Выдать ООО «Стройальянс» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

**5.** Выдать ООО «ТрансСтрой» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

**6.** Выдать ООО «Премьера» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии со ст. 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Резолютивная часть решения объявлена 16.09.2014г.

Решение изготовлено в полном объеме 30.09.2014г.

Председатель Комиссии

Члены комиссии