

Исх. №СП-05/6718 от 08.05.2019

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №05-147/2018 в отношении ГКУ «Главтатдортранс» (ИНН 1660049283), ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ» (ИНН 1660106830), ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660281945) и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660188417) по признакам нарушения пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме, разделе товарного рынка по территориальному принципу, ограничении конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по РТ (далее – Татарстанское УФАС России) на основании приказа от 04.04.2018 №02/136-пр «О проведении внеплановой документарной и выездной проверки» была проведена внеплановая документарная и выездная проверка в отношении ООО «Строительная Организация «Тозелеш» (420073, РТ, г. Казань, ул.Аделя Кутуя, д.160В, оф.8, ИНН 1660106830, КПП 166001001, ОГРН 1071690062730, дата внесения записи в ЕГРЮЛ 24.10.2007).

По результатам вышеуказанной проверки Татарстанским УФАС России обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства ГКУ «Главтатдортранс», ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» и ООО «ФОРСДОРСВЕТ».

На основании изложенного издан Приказ Татарстанского УФАС от 19.07.2018 г. № 02/322-к о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ГКУ «Главтатдортранс», ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» по признакам нарушения пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения картельного соглашения,

реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме, разделу товарного рынка по территориальному принципу, ограничению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела №05-147/2018 ответчиками по делу ГКУ «Главтатдортранс», ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» были даны письменные и устные пояснения относительно обстоятельств по делу, а также представлены запрошенные материалы.

Кроме того, к участию в рассмотрении дела №05-147/2018 были привлечены АО «Татэнергосбыт», ОАО «Сетевая компания», которыми были представлены дополнительные материалы относительно обстоятельств рассматриваемого дела.

Рассмотрев предоставленные материалы, Комиссией Татарстанского УФАС России установлено следующее.

ГКУ «Главтатдортранс» как государственный заказчик, ежегодно проводит закупки на содержание линий электроосвещения Республики Татарстан.

В предмет государственных закупок входят работы по содержанию искусственного освещения и светофорного регулирования на автомобильных дорогах Республики Татарстан.

<...>

Следовательно, у ООО «СО «Тозелеш», ООО «ФОРСДОРСВЕТ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» имелась возможность осуществить работы по содержанию линий электроосвещения на автомобильных дорогах общего пользования на территории Республики Татарстан по стоимости, значительно ниже (до 2,78 раз), чем стоимость по государственным контрактам с ГКУ «Главтатдортранс».

Данный факт свидетельствует о возможности ведения ответчиками по делу ООО «СО «Тозелеш», ООО «ФОРСДОРСВЕТ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» конкурентной борьбы при участии в закупках на право заключения государственного контракта.

Относительно довода о том, что действия обществ не ограничивали доступ к аукциону иных участников, любое другое лицо могло подать заявку на участие в данном аукционе, предложив свою экономическую обоснованную цену, заявители не могли предположить и знать о количестве участников, которые заявятся на

аукцион, Комиссия считает необходимым пояснить следующее.

Поведение участников закупок-ответчиков по делу в отсутствие иных участников торгов (либо при их пассивном поведении) само по себе позволяет определять ход торгов при наличии предварительной договоренности о победителе, наличие которой подтверждается совокупностью материалов по делу.

Заключение и реализация ООО «СО «Тозелеш», ООО «ФОРСДОРСВЕТ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» соглашения по совместному участию в торгах привела к поименованному в п. 2 ч. 1 ст. 11 135-ФЗ негативному последствию – поддержанию цен на торгах.

В Разъяснении ФАС России от 30.05.2018 №14 "О квалификации соглашений хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах" (утв. протоколом Президиума ФАС России от 30.05.2018 N 7) указано: «сам факт ограничения конкуренции в случае наступления либо возможности наступления негативных последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом (запрет "per se").»

В рассматриваемом случае не имеет значения отсутствие препятствий со стороны заявителей иным участникам к участию в торгах (не это законодатель определяет как квалифицирующий признак), но имеет значение поведение самих заявителей на торгах и итог такого поведения.

Каждый из участников аукциона осознанно направил заявку на участие в аукцион, что предполагает соперничество за заключение государственного контракта, однако, будучи допущенным к торгам, ответчики фактически не конкурировали между собой, чем обеспечили поддержание цен в рассматриваемых электронных аукционах.

Факт обмена ответчиками информацией в рамках реализации соглашения был установлен Комиссией на основании анализа совокупности косвенных доказательств и относительно единообразного поведения ответчиков, приведшего к взаимовыгодному для них результату.

Наличие договоренностей между ответчиками подтверждается совокупностью всех установленных фактов свидетельствует о нарушении запретов, установленных пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите

конкуренции».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу о том, что совокупность установленных в рамках рассмотрения дела №05-147/2018 доказательств подтверждают, что заключение и реализация ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», и ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ», ООО «ФОРСДОРСВЕТ» соглашения по совместному участию в торгах привела к поименованным в п. 2 и 3 ч. 1 ст. 11 135-ФЗ негативным последствиям – поддержанию цен на торгах и разделу товарного рынка по территориальному принципу, а действия ГКУ «Главтатдортранс» при проведении торгов привели или могли привести к ограничению конкуренции.

В результате достижения ответчиками антиконкурентного соглашения реализовали модель группового поведения, состоящую из действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка; указанные лица совместно реализовали единую стратегию поведения, целью которой являлась не конкуренция между ними в ходе торгов, а достижение результата – победа в конкретном аукционе одного из ответчиков с ценой контракта близкой к начальной (максимальной) цене контракта.

В силу статьи 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок регулируются Законом о контрактной системе.

В соответствии со статьей 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, начиная с

размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Закупка товара, работы, услуги для обеспечения муниципальных нужд - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям федерального закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для

эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Самостоятельные действия хозяйствующего субъекта, коими являются ответчики, не подразумевает намеренное нарушение основ конкурентной борьбы хозяйствующих субъектов, функционирующих на рынке организации и проведения торгов.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с частью 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 со статьей 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» законодателем установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие

соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения о разделе товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Все участники аукционов являлись друг другу конкурентами на право заключения государственного контракта.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления

действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Учитывая совокупность доказательств, установленных при рассмотрении дела №05-147/2018, а также фактические обстоятельства рассматриваемого дела, Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что в действиях ГКУ «Главтатдортранс» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в совершении действий при проведении торгов, которые привели или могли привести к ограничению конкуренции, а в действиях ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» содержатся признаки нарушения пунктам 2 и 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме, разделу товарного рынка.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «СО «ТОЗЕЛЕШ», ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» как нарушение пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», действия ГКУ «Главтатдортранс» как нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьями 23, 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу, в частности о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Учитывая фактические обстоятельства совершенного правонарушения, а также информацию и документы, представленные участниками по делу, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу о целесообразности выдачи ответчикам предписаний о прекращении нарушений пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1

статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать ООО «СО «Тозелеш» (ИНН 1660106830; КПП 166001001; ОГРН 1071690062730; 420073, РТ, г. Казань, ул. Аделя Кутуя, д. 160В, оф. 8) и ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660281945; КПП 166001001, ОГРН 1161690160653; 420056, РТ, г. Казань, ул. Односторонка Ноксинская, д. 2А, каб.15) нарушившими требования пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме и разделу товарного рынка по территориальному принципу.

Признать ООО «СО «Тозелеш» (ИНН 1660106830; КПП 166001001; ОГРН 1071690062730; 420073, РТ, г. Казань, ул. Аделя Кутуя, д. 160В, оф. 8) и ООО «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660188417; КПП 166001001; ОГРН 1131690050579; 420056, РТ, г. Казань, ул. Односторонка Ноксинская, д. 2А, оф.27) нарушившими требования пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме и разделу товарного рынка по территориальному принципу.

Признать ГКУ «Главтатдортранс» (ИНН 1660049283; КПП 165501001; ОГРН 1021603627462;420012; РТ, г. Казань, ул. Достоевского, д.18/75) нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в совершении действий при проведении торгов, которые привели или могли привести к ограничению конкуренции.

Выдать ООО «СО «Тозелеш» (ИНН 1660106830; КПП 166001001; ОГРН 1071690062730; 420073, РТ, г. Казань, ул. Аделя Кутуя, д. 160В, оф. 8); ООО СК «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660281945; КПП 166001001, ОГРН 1161690160653; 420056, РТ, г. Казань, ул. Односторонка Ноксинская, д. 2А, каб.15); ООО «ФОРСДОРСВЕТ» (ИНН 1660188417; КПП 166001001; ОГРН 1131690050579; 420056, РТ, г. Казань, ул. Односторонка Ноксинская, д. 2А, оф.27) предписания о прекращении нарушения пунктов 2 и 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ГКУ «Главтатдортранс» (ИНН 1660049283; КПП 165501001; ОГРН 1021603627462;420012; РТ, г. Казань, ул. Достоевского, д.18/75) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства по фактам, указанным в решении по настоящему делу.

Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

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

Примечание: за неисполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.