

РЕШЕНИЕ по делу №05-241/2018

Исх.№ СП-05/8054 от 31.05.2019

г.Казань, ул.Московская, д.55, 2 этаж, каб.201

Резолютивная часть решения оглашена: «16» мая 2019г.

В полном объеме решение изготовлено: «30» мая 2019г.

председатель Комиссии – <...>, (должностное лицо);

члены Комиссии: <...>, (должностное лицо);

<...>, (должностное лицо);

рассмотрев дело № 05-241/2018 по признакам нарушения ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066), ООО «НХС» (ИНН 5904274847), ООО «КРАФТ» (ИНН 1651036369) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган призван обеспечивать государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства, выявлять нарушения антимонопольного законодательства, принимать меры по прекращению нарушений антимонопольного законодательства и привлекать к ответственности за такие нарушения; предупреждать монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В целях реализации своих функций и целей, административный орган наделен рядом полномочий, определенных ст. 23 Закона о защите конкуренции, в числе которых - недопущение действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 6 Положения о Территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы № 649/15 от 23.07.2015 территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Территориальный орган ФАС России имеет право возбуждать и рассматривать дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 6.4 Положения),

выдавать предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, территориальными органами федеральных органов исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством (п. 6.5.1 Положения).

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение (вх.№ 10697/ж от 03.07.2018г.), указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в ходе проведения торгов в действиях ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066).

Основанием для возбуждения дела в отношении ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066), ООО «НХС» (ИНН 5904274847) и ООО «КРАФТ» (ИНН 1651036369) является обнаружение Татарстанским УФАС России признаков нарушения антимонопольного законодательства в сведениях, представленных АО «Агентство по государственному заказу Республики Татарстан» (далее также – ЭТП), поступивших в ответ (вх. №15809 от 04.10.2018г.) на запрос о предоставлении информации.

По результатам анализа представленных документов Татарстанским УФАС России издан Приказ Татарстанского УФАС от 21.11.2018 г. № 01/563-к о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066), ООО «НХС» (ИНН 5904274847) и ООО «КРАФТ» (ИНН 1651036369) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на 5 аукционах в электронной форме.

В ходе рассмотрения настоящего дела Ответчики по делу в письменных пояснениях, представленных Комиссии, указали на отсутствие нарушения антимонопольного законодательства и соглашения между ними.

По результатам рассмотрения предоставленной и имеющейся информации было установлено следующее.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов zakupki.gov.ru были опубликованы аукционы в электронной форме с реестровыми №№ **0111300005116000849**, **0111300005116000852**, **0111300005116000900**, **0111300005115000675**, **0111300005115000673** предметом которых являлось соответственно:

- Выполнение работ по ремонту лестничных клеток, пролетов и мест общего пользования в подъездах жилых многоквартирных домов для МБУ «Дирекция единого заказчика города Нижнекамска»;
- Выполнение капитального ремонта внутридомовой инженерной системы электроснабжения жилых многоквартирных домов;
- Выполнение капитального ремонта фасадов жилых многоквартирных домов г. Нижнекамска;
- Выполнение капитального ремонта инженерных систем (горячего, холодного водоснабжения, водоотведения) жилых многоквартирных домов города Нижнекамска РТ;

- Выполнение капитального ремонта фасада жилых многоквартирных домов г. Нижнекамска РТ.

<...>

Учитывая положения статьи 41.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой 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, рассмотрение дела в отношении ООО «КРАФТ» подлежит прекращению в связи с истечением срока давности совершения правонарушения ответчиком и отсутствия его дальнейшего участия в остальных закупках, прошедших в 2016 году.

Ответчиком по делу ООО «Лифт-НК» также были даны устные и письменные возражения относительно доводов Комиссии о наличии в их действиях признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из пояснений ООО «Лифт-НК» не согласно с выводами Комиссии ввиду того, что подача ценовых предложений со стороны <...> по спорным аукционам осуществлялось в нерабочее время, в период с 23:00 до 01:00. По мнению ООО «Лифт-НК» привлечение к ответственности должно возлагаться на <...>, так как в ее действиях содержится состав правонарушения.

Тем не менее, Комиссия отмечает, что ООО «Лифт-НК» будучи юридическим лицом, осуществляют предпринимательскую деятельность, то есть самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Таким образом, ООО «Лифт-НК», заключая договор с <...> в целях сопровождения открытых аукционов в электронной форме для ООО «Лифт-НК», несут риски как ненадлежащего оказания услуг со стороны <...> и самостоятельно несут ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации в случае подтверждения указанных обстоятельств полномочными на то органами государственной власти.

Указанная позиция Комиссией была отражена еще в Заключении об обстоятельствах дела №05-241/2018.

В ходе рассмотрения дела №05-279/2018 представители Ответчика ООО «НХС» по делу на заседания Комиссии не являлись, а также не представили доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела №05-241/2018, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части

решения по нему на заседании Комиссии.

О времени и месте рассмотрения дела ООО «НХС» по делу был надлежаще уведомлен, что подтверждается направленными в адрес ООО «НХС» телеграммами, вернувшимися в адрес Татарстанского УФАС России до рассмотрения дела №05-241/2018 и возвратом всех процессуальных документов, направляемых в ООО «НХС» в адрес Управления.

Комиссия, исследовав доказательства по делу, оценив позиции сторон, приходит к выводу, приходит к выводу о том, что ООО «Лифт-НК», ООО «НХС» достигли соглашения, ограничивающего конкуренцию, которое привело к поддержанию цен на торгах.

Вышеуказанные факты противоречат основным принципам и целям Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, таким как, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в вышеуказанных действиях ООО «Лифт-НК», ООО «НХС» имеются признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме.

Для определения товарного рынка необходимо установление его временного интервала исследования, определение предмета торгов и состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

Определение временного интервала исследования, предмета торгов товарного рынка и состава хозяйствующих субъектов осуществляется в соответствии с Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка временной интервал исследования товарного рынка (исследования конкурентной среды на торгах) определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка (торгов).

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд – совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Таким образом, временной интервал исследования конкуренции на торгах на право заключения контрактов на выполнение ремонтных работ в многоквартирных жилых домах г. Нижнекамска определён периодом с момента опубликования извещения о проведении первой из исследуемой закупки (№**0111300005115000673**)

до момента исполнения сторонами соответствующих государственных (муниципальных) контрактов всех принятых на себя обязательств.

Извещение о проведении первой из исследуемых закупок было размещено в Единой информационной системе в сфере закупок 01.07.2015г.

Исполнение контракта № 1930 от 21.10.2016г., заключённого по результатам проведения электронного аукциона №**011130005116000852**, завершено 19.12.2016г.

Таким образом, временной интервал исследования определён периодом с 01.07.2015 по 19.12.2016гг.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товаром является объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рамках настоящего исследования товар соответствует объекту закупки по каждому из рассматриваемых торгов.

Объект закупки определяется исходя из необходимости реализации конкретной цели осуществления закупки, определённой с учётом положений статьи 13 Закона о контрактной системе, и установленных в соответствии со статьёй 19 Закона о контрактной системе требований к закупаемому заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

Для определения предмета торгов во внимание принимается соответственно предмет каждой из исследуемых закупок, определённой ее документацией, а именно:

- Выполнение работ по ремонту лестничных клеток, пролетов и мест общего пользования в подъездах жилых многоквартирных домов для МБУ «Дирекция единого заказчика города Нижнекамска»;
- Выполнение капитального ремонта внутридомовой инженерной системы электроснабжения жилых многоквартирных домов;
- Выполнение капитального ремонта фасадов жилых многоквартирных домов г. Нижнекамска;
- Выполнение капитального ремонта инженерных систем (горячего, холодного водоснабжения, водоотведения) жилых многоквартирных домов города Нижнекамска РТ;
- Выполнение капитального ремонта фасада жилых многоквартирных домов г. Нижнекамска РТ.

Согласно разделу F Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОК 029-2014), утверждённого Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст (ред. от 07.10.2016) (далее – ОКВЭД), раздел «Строительство» включает в себя общее строительство и специальную строительную деятельность в части зданий и сооружений. В данный раздел включено строительство новых объектов, реконструкция, капитальный ремонт, текущий ремонт и дополнительные работы, монтаж готовых зданий или сооружений на строительном участке, включая строительство временных сооружений. Общее строительство включает

строительство жилья, офисных зданий, складов и прочих общественных зданий, фермерских построек или строительство сооружений, таких как автомобильные дороги и улицы, искусственные сооружения на них, объекты дорожного сервиса и т.д. В данный раздел включены работы, выполняемые строительными компаниями, которые несут полную ответственность за строительный проект. Часть работ или все работы могут передаваться в субподряд.

Раздел ОКВЭД «Строительство» включает следующие классы: «Строительство зданий» (в частности, строительство новых зданий, реконструкцию, капитальный ремонт, текущий ремонт и дополнительные работы, монтаж сборных сооружений или конструкций), «Строительство инженерных сооружений» (в частности, строительство новых сооружений, таких как автомобильные дороги, искусственные сооружения на них, улично-дорожная сеть, их ремонт, дополнения и изменения; строительство прочих инженерных сооружений), «Работы строительные специализированные» (в частности, размежевание и благоустройство территорий).

Исходя из изложенного, выполнение работ по замене ограждений лестничных пролетов относится к категории строительства (строительных работ).

Прочие работы, не относящиеся в соответствии с ОКВЭД к категории F «Строительство», в целях настоящего исследования определены как иные работы.

Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах определён как состав участников электронного аукциона, которые участвовали в торгах с момента подачи заявки на участие в торгах, не отзывали свои заявки.

В состав участников из рассматриваемых аукционов входили следующие хозяйствующие субъекты:

- ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066),
- ООО «НХС» (ИНН 5904274847),
- ООО «НК Лифт-маркет» (ныне ООО «КРАФТ») (ИНН 1651036369).

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

Общая начальная максимальная цена контрактов по аукционам составила 107 013 516,60 рублей.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности.

При этом под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведённых лицом расходов. В соответствии с п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 г. №23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлечённого всеми её участниками.

По оценке Татарстанского УФАС России, при реализации Соглашения доход ООО «Лифт-НК» в результате победы на торгах и заключении государственных (муниципальных) контрактов составил:

- 31 058 936, 84 рублей (аукцион с реестровым № 0111300005115000673);
- 26 249 549, 66 рублей (аукцион с реестровым № 0111300005115000675);
- 24 576 555, 11 рублей (аукцион с реестровым № 0111300005116000849);
- 12 113 985, 39 рублей (аукцион с реестровым № 0111300005116000900);
- 12 479 422, 02 рублей (аукцион с реестровым № 0111300005116000852).

Вышеизложенное свидетельствует о следующем:

1. компания-победитель заранее определялась участниками антиконкурентного соглашения;
2. снижение ценовых предложений в рамках проведения аукционов между ООО «Лифт-НК», ООО «НХС» было минимальным, снижение по аукционам составило **0,5%**;
3. отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности – получению прибыли;
4. осведомленность ответчиков по делу о направленности поведения друг друга и возможных результатах аукционов, учитывая отмеченные выше обстоятельства;
5. использование ответчиками по делу единой инфраструктуры при участии в торгах;
6. подача заявок преимущественно в один день;
7. совпадение свойств электронных файлов вторых частей заявок;
8. подготовка и создание документов, поданных ответчиками в качестве первой и второй части заявки, одним лицом;
9. сходство в оформлении заявок разных хозяйствующих субъектов;
10. вход на электронную торговую площадку, осуществление действий по аукциону при участии в аукционе разных хозяйствующих субъектов преимущественно с одного и того же IP-адреса;
11. установлено, что указанные аукционы проходили в разные дни, отличались друг от друга начальной максимальной ценой контракта, однако описанная выше модель поведения, состоящая из повторяющихся аналогичных действий, однозначно прослеживается в перечисленных в Заключении об обстоятельствах дела аукционах;
12. при участии в закупках помимо ответчиков иных хозяйствующих субъектов снижение по торгам увеличивалось от 18 % до 20 %;
13. аренда помещений как ООО «Лифт-НК», так и ООО «КРАФТ» осуществляется по одному адресу – РТ, г. Нижнекамск, ул. Ахтубинская, д. 12А.
14. подача заявок и участие в аукционах ООО «Лифт-НК» и ООО «НХС» осуществлялось одним лицом – <...>, на основании заключенных обществами с ней договоров на оказание услуг по тендерному сопровождению закупок.

Вышеобозначенные доказательства подтверждают, что заключение и реализация

заявителями соглашения по совместному участию в торгах привела к поименованному в п. 2 ч. 1 ст. 11 135-ФЗ негативному последствию – поддержанию цен на торгах.

Ответчики в рамках рассмотрения антимонопольного дела не представили документы и информацию о том, что вменяемые нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований норм действующего законодательства, в том числе антимонопольного.

Учитывая изложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что ответчики в рамках рассмотрения антимонопольного дела не представили документы и информацию о том, что вменяемые нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований норм действующего законодательства, в том числе антимонопольного.

Комиссия Татарстанского УФАС России, исследовав доказательства по делу, оценив позиции сторон, приходит к выводу о том, что в действиях ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066), ООО «НХС» (ИНН 5904274847), выразившихся в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме, усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости квалификации действий ООО «Лифт-НК» (ИНН 1651063066), ООО «НХС» (ИНН 5904274847) как нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 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:

1. Признать **ООО «Лифт-НК»** (423570, РТ, г.Нижнекамск, ул. Ахтубинская, д.12А, пом. 2, ИНН 1651063066, ОГРН 1111651001186, КПП 165101001, дата внесения в ЕГРЮЛ 25.04.2011), **ООО «НХС»** (426033, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул.Кирова, д. 46А, оф. 6, ИНН 5904274847, ОГРН 1125904014004, КПП 183101001, дата внесения в ЕГРЮЛ 24.08.2012) нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в достижении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цен на аукционах в электронной форме;

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

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

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>