

Индивидуальному
предпринимателю
<...>

ООО «МСЗ «Славянский»

ул. Красная, д. 160,
г. Славянск-на-Кубани, 353560

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 23 октября 2018 года г.
Краснодар

В полном объеме решение изготовлено 06 ноября 2018 года

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела №
24/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - Дегтярева Р.В., заместитель руководителя
управления,

Члены Комиссии:

Мурадян О.А. – начальник отдела контроля экономической
концентрации, проверок и анализа,

Богославский Е.А. – начальник отдела контроля органов власти,

в присутствии представителя ответчиков по доверенности <...>,
рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства №
24/2018 по признакам нарушения ИП <...> и ОАО «МСЗ «Славянский» п. 2

ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) поступило поручение ФАС России (вх. № 11613 от 31.10.2017) о рассмотрении материалов, свидетельствующих о нарушении антимонопольного законодательства при проведении торгов на поставку продуктов питания в образовательные и медицинские учреждения Краснодарского края.

В ходе исполнения указанного поручения Краснодарским УФАС России в действиях ИП <...> и ОАО «МСЗ «Славянский» установлены признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом от 31.01.2018 № 19 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 24/2018 по признакам нарушения ИП <...> и ОАО «МСЗ «Славянский» п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах и назначено к рассмотрению на 21.03.2018 определением от 13.02.2018 исх. № 3164/5. Определением от 21.03.2018 (исх. № 6576/5) рассмотрение дела отложено на 26.04.2018. Определением от 26.04.2018 (исх. № 10763/5) рассмотрение дела отложено на 10.05.2018. Определением от 10.05.2018 (исх. № 11669/5) срок рассмотрения дела продлен до 13.11.2018, рассмотрение дела отложено на 20.06.2018 определением от 10.05.2018 (исх. № 11673/5). Определением от 20.06.2018 (исх. № 16034/5) рассмотрение дела отложено на 19.07.2018. Определением от 19.07.2018 (исх. № 18648/5) рассмотрение дела отложено на 30.08.2018. Определением от 30.08.2018 (исх. № 22615/5) рассмотрение дела отложено на 20.09.2018. В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 24/2018, в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции определением Краснодарского УФАС России от 20.09.2018 исх. № 24826/5 рассмотрение дела отложено на 17.10.2018.

В соответствии с положениями 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, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения осуществляется на основании анализа их поведения, с учетом принципа разумности и обоснованности.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на Аукционах.

В ходе рассмотрения дела № 24/2018 Комиссией установлено следующее.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, 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.

Между ОАО «МСЗ «Славянский» в лице генерального директора – <...> и ИП <...> было заключено устное соглашение, достигнутое между данными лицами по их взаимному согласию и в интересе друг друга (далее - Соглашение, сговор, картель), которое в момент заключения не фиксировалось его сторонами ни на бумажном носителе, ни посредством аудио/видео записи, ни каким иным способом.

ОАО «МСЗ «Славянский» и ИП <...> не входят в одну группу лиц по основаниям ст. 9 Закона о защите конкуренции.

Предметом и целью данного Соглашения являлась необходимость обеспечения победы ОАО «МСЗ «Славянский» в закупках и, соответственно, заключения им контракта, в случае участия в торгах одновременно с ИП <...>, путем отказа последнего от конкурентной борьбы с ОАО «МСЗ «Славянский» по просьбе последнего, причем как в случае конкуренции со стороны иных лиц, так и без неё.

Целевая закупка выбиралась ОАО «МСЗ «Славянский» самостоятельно,

после чего ИП <...> предупреждался о том, что в данной закупке итоговое ценовое предложение он делать не должен, как и не должен вести серьезную ценовую борьбу с ОАО «МСЗ «Славянский».

Индивидуально-определенное значение падения от начальной (максимальной) цены (далее - НМЦ) по каждой соответствующей закупке отдельно не разрабатывалось, поскольку ОАО «МСЗ «Славянский» и ИП <...> в рамках сговора делали необходимое число ценовых предложений для реализации его условий.

ОАО «МСЗ «Славянский» обратилось к ИП <...> поскольку данное лицо имеет необходимую транспортную (логистическую) инфраструктуру, которая у ОАО «МСЗ «Славянский» отсутствует.

При этом, ИП <...>, получая от ОАО «МСЗ «Славянский» отсрочку оплаты по дилерскому договору, а также имея более развитую логистику, имел возможность снижения цены контракта ниже чем ОАО «МСЗ «Славянский».

1. Закупка (извещение) №: 0118300018115000018

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 8 216 141,85

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

2. Закупка (извещение) №: 0118300000615000061

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 3 567 815,24

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

3. Закупка (извещение) №: 0118300018115000196

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 2 720 951,91

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

4. Закупка (извещение) №: 0318200021416000003

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 179 615,65
- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

5. Закупка (извещение) №: 0118300018116000057

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 2 382 190,24
- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

6. Закупка (извещение) №: 0318200048516000027

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 78 043,23
- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

7. Закупка (извещение) №: 0318200048516000026

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 159 034,96
- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

8. Закупка (извещение) №: 0118300000616000101

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 2 314 791,19
- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод «Славянский"(1-Победитель)

9. Закупка (извещение) №: 0118300018116000136

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 6 100 996,60

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"

10. Закупка (извещение) №: 0118300018117000319

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 042 227,54

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

11. Закупка (извещение) №: 0118300018117000309

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 791 129,32

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

12. Закупка (извещение) №: 0118300018117000302

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 3 597 785,91

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод "Славянский"(1-Победитель)

13. Закупка (извещение) №: 0818300025716000188

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 124 078,15

- Лицо, заключившее контракт: ОАО МСЗ "Славянский"(1-Победитель)

14. Закупка (извещение) №: 0818300025716000182

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 999 969,65

- Лицо, заключившее контракт: ОАО МСЗ "Славянский"(1-Победитель)

15. Закупка (извещение) №: 0818300025716000060

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 077 246,08

- Лицо, заключившее контракт: ОАО МСЗ "Славянский"(1-Победитель)

- 16. Закупка (извещение) №: 0318200063915000946

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 2 798 560,00

- Лицо, заключившее контракт: ОАО МСЗ "Славянский"(1-Победитель)

17. Закупка (извещение) №: 0318200055216000110

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 332 180,92

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество
Маслосырзавод "Славянский"

18. Закупка (извещение) №: 0818300025716000065

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 1 923 840,84

- Лицо, заключившее контракт: ОАО МСЗ "Славянский"(1-Победитель)

19. Закупка (извещение) №: 0118300018115000097

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 2 734 974,76

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество
Маслосырзавод «Славянский»

20. Закупка (извещение) №: 0318200063915001062

- Тип закупки: Конкурс с ограниченным участием

- НМЦ закупки (руб.): 3 657 278,45

- Лицо, заключившее контракт: Открытое акционерное общество Маслосырзавод «Славянский»

21. Закупка (извещение) №: 0118300018116000049

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 5 886 012,08

- Лицо, заключившее контракт: ОАО Маслосырзавод "Славянский"

22. Закупка (извещение) №: 0318200055015000032

Предмет закупки:

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 498 681,00

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Кооператор Кубани"(1-Победитель)

23. Закупка (извещение) №: 0318200068515000074

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 481 062,47

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Фирменный магазин "Кооператор Кубани"(1-Победитель)

24. Закупка (извещение) №: 0318300526215000154

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 572 122,33

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Юг-Продсервис"(1-Победитель)

25. Закупка (извещение) №: 0318200027616000010

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 342 670,00

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью «РАЛ-Снегурочка"(1-Победитель)

26. Закупка (извещение) №: 0318200063316000007

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 362 385,00
- Лицо, заключившее контракт: Индивидуальный предприниматель <...> (1-Победитель)

27. Закупка (извещение) №: 0318200068516000013

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 499 962,60
- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Фирменный магазин "Кооператор Кубани"(1-Победитель)

28. Закупка (извещение) №: 0118300018116000089

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 3 851 520,89
- Лицо, заключившее контракт: Акционерное общество «Приморско-Ахтарский молочный завод»(1-Победитель)

29. Закупка (извещение) №: 0318200025616000079

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 99 000,00
- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Фирменный магазин "Кооператор Кубани"(1-Победитель)

30. Закупка (извещение) №: 0318200055216000060

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 287 629,00
- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью "Молочная страна"(1-Победитель)

31. Закупка (извещение) №: 0318200063915002370

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме
- НМЦ закупки (руб.): 1 424 975,00

- Лицо, заключившее контракт: ООО "Плутон"(1-Победитель)

32. Закупка (извещение) №: 0318200063915002368

- Тип закупки: открытый аукцион в электронной форме

- НМЦ закупки (руб.): 2 388 125,00

- Лицо, заключившее контракт: ООО "Плутон"(1-Победитель)

33. Закупка (извещение) №: 31502308577

- Тип закупки: Открытый аукцион в электронной форме (по 94ФЗ)

- НМЦ закупки (руб.): 2 005 089,00

- Лицо, заключившее контракт: Закрытое акционерное общество "Приморско-Ахтарский молочный завод»

34. Закупка (извещение) №: 0118300018116000282

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 5 562 048,19

- Лицо, заключившее контракт: <...>

35. Закупка (извещение) №: 0118300018116000291

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 2 536 249,38

- Лицо, заключившее контракт: <...>

36. Закупка (извещение) №: 0118300013315000980

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 437 322,80

- Лицо, заключившее контракт: ООО «Маслозавод «Абинский»

37. Закупка (извещение) №: 0118300018715001208

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 586 800,00

- Лицо, заключившее контракт: ООО «Агва-С»

38. Закупка (извещение) №: 0318300119415002075

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 6 019 421,54

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью «Плутон»

39. Закупка (извещение) №: 0118300018715001209

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 714 375,00

- Лицо, заключившее контракт: контракт не заключен

40. Закупка (извещение) №: 0318300119415002078

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 2 336 650,14

- Лицо, заключившее контракт: ООО «Плутон»

41. Закупка (извещение) №: 0318300119415002077

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 5 034 927,70

- Лицо, заключившее контракт: Открытое Акционерное Общество по переработке молока «Кубарус-Молоко».

42. Закупка (извещение) №: 0318300119415002076

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 4 657 653,88

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью «Плутон»

43. Закупка (извещение) №: 0318300119415002079

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 3 052 263,39

- Лицо, заключившее контракт: Общество с ограниченной ответственностью «Плутон»

44. Закупка (извещение) №: 0318300119415002088

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 2 054 763,48

- Лицо, заключившее контракт: Открытое Акционерное Общество по переработке молока «Кубарус-Молоко».

45. Закупка (извещение) №: 0318300119415002090

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 7 698 615,54

- Лицо, заключившее контракт: ООО «Молочный дом»

46. Закупка (извещение) №: 0318300119416000282

- Тип закупки: Электронный аукцион

- НМЦ закупки (руб.): 1 148 009,54

- Лицо заключившее контракт: ООО «КУБАНЬ-МОЛОКО».

Общее количество закупок, при которых было реализовано антиконкурентное соглашение - 46 шт. При этом, реализация антиконкурентного соглашения позволила его участникам одержать победу в 21 электронном аукционе из указанных выше, еще в 25 случаях реализация антиконкурентного соглашения не привела к заключению контракта с участником соглашения.

В соответствии с информацией, представленной ОАО МСЗ «Славянский», за исполнение контрактов, заключенных по результатам проведения вышеуказанных торгов, фактически получен доход в размере 28 679 981,31 рублей. Размер полученного дохода также подтверждается информацией, опубликованной в Единой информационной системе в сфере закупок.

17.09.2018 (вх. эл./п. № 9080) в Краснодарское УФАС России от ОАО МСЗ «Славянский» поступило заявление о нарушении антимонопольного законодательства в порядке примечания ст. 14.32 КоАП РФ, которым указанный хозяйствующий субъект признает себя нарушившим положения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции путем заключения антиконкурентного соглашения с ИП <...>.

Указанным заявлением ОАО МСЗ «Славянский» признает наличие антиконкурентного соглашения при участии в вышеуказанных торгах, сообщает, что местом заключения указанного Соглашения является г. Славянск-на-Кубани, точное место и время заключения Соглашения в

настоящий момент назвать затруднительно, приблизительное время заключения - период с 07.09.2011 по 29.09.2011. Планируемый срок действия данного Соглашения, был установлен ОАО МСЗ «Славянский» и ИП <...> сторонами как период с момента его заключения по 15.06.2020.

Реализация Соглашения была прекращена - 27.04.2018, в связи с инициативой ОАО МСЗ «Славянский» в лице <...> по выходу из Соглашения в силу существенных рисков участия в нем, а также противоречия данного соглашения принципам этики.

Данная инициатива была поддержана ИП <...>, который в ту же дату - 27.04.2018, прекратил реализацию Соглашения, а также вышел из него, в связи с чем, начиная с 28.04.2018 действие Соглашения было полностью прекращено.

Соглашение, заключенное между ОАО МСЗ «Славянский» и ИП <...>, предусматривает отказ от конкурентной борьбы между указанными хозяйствующими субъектами при участии в закупках, что приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, нарушает п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях ОАО МСЗ «Славянский» и ИП <...>, выразившихся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, предусматривающего отсутствие конкурентной борьбы между указанными хозяйствующими субъектами при участии в закупках, что привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ИП <...> и ОАО МСЗ «Славянский» (353560, г. Славянск-на-Кубани, ул. Красная, д. 160; ИНН: 2349013527), выразившихся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения, предусматривающего отсутствие конкурентной борьбы между указанными хозяйствующими субъектами при участии в закупках, что привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию

цен на торгах, факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. В связи с тем, что по итогам проведения закупочных процедур заключены контракты, предписание не выдавать.

3. Материалы дела № 24/2018 для решения вопроса о возбуждении в отношении ОАО МСЗ «Славянский» дела об административном правонарушении уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России не передавать в силу положений пункта 1 примечания к статье 14.32 КоАП РФ, а также положений пункта 9 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ.

4. Передать материалы дела № 24/2018 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении ИП <...> по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Председатель комиссии
Дегтярева

Р.В.

Члены комиссии
Мурадян

О.А.

Е.А. Богославский

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.