

АО «ДСУ-7»
ул. 50 ЛЕТ ВЛКСМ, д. 28,
г. Гулькевичи, 352192

АО «ДЭП № 112»
ул. Шоссейная, д. 36,
г. Кропоткин, 352380

<...>

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена 09 апреля 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено 22 апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) по рассмотрению дела № 59/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Литовченко Л.А. - заместитель руководителя, начальника отдела контроля закупок.

Члены комиссии:

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

Жигунова А.В. - заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

в присутствии представителя АО «ДСУ-7» по доверенности от 25.03.2019 № <...>, представителя АО «ДЭП № 112» по доверенности от 04.04.2019 № <...>, рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства № 59/2019 по признакам нарушения АО «ДСУ-7» (место нахождения: 352192, Краснодарский край, г. Гулькевичи, ул. 50 ЛЕТ ВЛКСМ, д. 28; ИНН 2329014177; ОГРН 1022303587261) и АО «ДЭП № 112» (место нахождения: 352380, Краснодарский край, г. Кропоткин, ул. Шоссейная, д. 36; ИНН 2364004862; ОГРН 1112364000374) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах в электронном аукционе от 10.09.2018 № 0318300165718000165 - Капитальный ремонт дороги ст. Крепостная - п. Планческая Щель на участке от турбазы "Планческие скалы" до пос. Планческая Щель в Смоленском сельском поселении Северского района, Краснодарского края. 2 этап (далее - Аукцион),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 59/2019 послужило заявление <...> (вх. № 12424 от 14.11.2018; вх. № 12931 от 23.11.2018) о нарушении участниками электронного аукциона от 10.09.2018 № 0318300165718000165 АО «ДСУ-7», АО «ДЭП № 112» антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения заявления <...>, документов и сведений, представленных Администрацией Смоленского сельского поселения Северского района, Краснодарским УФАС России в действиях АО «ДСУ-7» и АО «ДЭП № 112» установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Приказом Краснодарского УФАС России от 14.02.2019 № 37 возбуждено дело № 59/2019 и определением от 28.12.2019 исх. № 4491/5 рассмотрение дела назначено на 09.04.2019. Указанным определением к

участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: АО «ДСУ-7», АО «ДЭП № 112», в качестве заявителя: <...>.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 59/2019 и установила следующее.

Администрацией Смоленского сельского поселения Северского района проводился электронный аукцион от 10.09.2018 № 0318300165718000165 - Капитальный ремонт дороги ст. Крепостная - п. Планческая Щель на участке от турбазы "Планческие скалы" до пос. Планческая Щель в Смоленском сельском поселении Северского района, Краснодарского края. 2 этап.

Начальная (максимальная) цена контракта составляла 64 830 532,00 рублей.

На участие в данной закупке поступило две заявки.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 05.09.2018 № 0318300165718000165 к участию в аукционе допущены две заявки: № 1 (АО «ДСУ-7»); № 2 (АО «ДЭП № 112»).

По ходу проведения аукциона, никто из участников ценовые предложения не подавал (протокол проведения электронного аукциона от 11.09.2018 № 0318300165718000165).

Заказчиком контракт заключен с участником аукциона, заявка на участие в котором подана ранее других заявок на участие в аукционе, а именно с АО «ДСУ-7».

Подав соответствующую информацию в первой части заявок АО «ДСУ-7», № 2 АО «ДЭП № 112» были допущены к аукциону, однако ценовые предложения не подавали, в конкурентной борьбе не участвовали.

При этом, указанные хозяйствующие субъекты понесли финансовые издержки в виде блокировки денежных средств в размере, необходимом для обеспечения заявки на участие в аукционе.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Краснодарским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на Аукционе, в объеме, необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 59/2019.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной

форме.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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).

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

Согласно пояснениям АО «ДСУ-7» решение о участии в торгах, а также о ценовых предложениях по объекту торгов принимает исключительно генеральный директор общества в рамках предоставленных полномочий. 10.09.2018 зайдя в личный кабинет генеральный директор увидел, что заявке АО «ДСУ-7» присвоен номер «1» и принял решение не делать ценовых предложений, т.к. при отсутствии других ценовых предложений от других участников торгов победа в аукционе присваивается участнику, подавшему первым заявку. Такое решение АО «ДСУ-7» принято, в связи тем что за меньшие финансовые средства такой объем строительно-монтажных работ и в таких суровых условиях (лесистая местность, постоянная сырость и влага-что крайне отрицательно для устройства автодороги) в осенне-зимний период не выполнить. В последствии погодный фактор серьезно повлиял на ход выполнения работ по заключенному контракту в связи с непрерывными дождями и даже введением режиме ЧС в Смоленском сельском поселение Северского районе (письмо Главе Смоленском сельском поселение Северского районе о продление сроков контракта по форс-мажорным обстоятельствам, фотоматериал о затоплении строительного объекта в результате обильных осадков и выхода из русла прилегающей к строительному объекту реки Афипс).

Согласно пояснениям АО «ДЭП № 112» причиной отказа в подаче

обществом ценовых предложений и не принятия участия в торгах, послужили следующие обстоятельства:

- высокий риск неполучения банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта на основании наличия непокрытого убытка по балансу за 2017 год. В связи с чем, АО «ДЭП № 112» надлежало обеспечить исполнение контракта собственными денежными средствами, однако выведение значительной суммы (19 449 159,60 рублей) из оборота в разгар строительного сезона было бы нецелесообразными и поставило бы под угрозу исполнение других контрактов, заключенных в этот период. Первоначально при подаче заявки планировали получение банковской гарантии под залог земельных участков, общая стоимость которых составляет около 60 млн. рублей (3/участки находятся в собственности общества), однако выяснилось, что банки выставляют требования безубыточности баланса за прошлый год, и не принимают во внимание финансовое состояние за 2018 год, которое показывает устойчивый рост. В итоге, не предоставление обеспечения привело бы к отказу от заключения контракта, внесение общества в Реестр недобросовестных поставщиков;

- неблагоприятный прогноз погоды на месте выполнения контракта по аукциону. В период времени, предшествующий дате торгов (29.08.2018-10.09.2018), согласно долговременному прогнозу погоды Гидрометцентра РФ, АО «ДЭП № 112» стало известно о крайне неблагоприятных погодных условиях в Северском районе Краснодарского края на октябрь-декабрь 2018 года. Учитывая сжатые сроки выполнения контракта в осеннее-зимний период, и в связи с тем, что работы по капитальному ремонту дороги, имеют свою специфику - могут выполняться исключительно в определенном диапазоне температур и на сухую поверхность, а плохая погода (температурные «скачки», осадки) окажет негативное влияние на выполнение работ по контракту. Это неизбежно привело бы к убыткам и соответственно, не было смысла выполнять такие работы при наличии убытка, связанного с невозможностью вовремя выполнить обязательства по контракту.

При таких обстоятельствах Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 59/2019 в действиях АО «ДСУ-7», № 2 АО «ДЭП № 112» не усматривает нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения, которое приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах в электронном аукционе от 10.09.2018 № 0318300165718000165 - Капитальный ремонт дороги ст. Крепостная - п. Планческая Щель на участке от турбазы "Планческие скалы" до пос. Планческая Щель в Смоленском сельском поселении Северского

района, Краснодарского края. 2 этап.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 59/2019 в связи с отсутствием нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых комиссией действиях АО «ДСУ-7», № 2 АО «ДЭП № 112».

Председатель комиссии
Литовченко

Л.А.

Члены комиссии
Мурадян

О.А.

А.В. Жигунова

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