

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № А-32/11-11 по признакам нарушения ООО «Регион» <...>, ООО «Оникс Плюс» <...>, ООО «СК МосСтрой» <...> части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), <...><...><...>

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения жалоб ООО «Строй Комплект» и ООО «Автоклад-Сервис» на действия Государственного комитета Республики Башкортостан по строительству и архитектуре при размещении заказа № 12788606 путем проведения открытого аукциона на «Право заключить государственный контракт на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах и городских округах Республики Башкортостан» отделом контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан были выявлены признаки нарушения части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Материалы внеплановой проверки и рассмотрения жалоб ООО «Строй Комплект» и ООО «Автоклад-Сервис» на действия Государственного комитета Республики Башкортостан по строительству и архитектуре при размещении заказа № 12788606 путем проведения открытого аукциона на «Право заключить государственный контракт на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах и городских округах Республики Башкортостан» были переданы служебной запиской в отдел антимонопольного контроля товарных рынков.

Приказом от 16.03.2011 № 57 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» Башкортостанским УФАС России возбуждено дело № А-32/11-11 по признакам нарушения ООО «Регион» <...>, ООО «Оникс Плюс» <...>, ООО «СК МосСтрой» <...> части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

<...><...><...>

На заседание Комиссии явились представители «ООО «Оникс Плюс»» – директор <...>, <...> (по доверенности от 21.04.2011 б/н); ООО «СК МосСтрой» – <...> (по доверенности от 31.03.2011 № 11). ООО «Регион» представлено ходатайство о рассмотрении дела без его участия, которое удовлетворено, Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение рассматривать дело в отсутствие не явившегося лица.

<...><...><...>

В письменных пояснениях ООО «Оникс Плюс» (вх. № 3179 от 28.03.2011) и при рассмотрении дела № А-32/11-11 представитель общества нарушений антимонопольного законодательства в действиях ООО «Оникс Плюс» не признал,

пояснили, что незаявление предложений по цене на аукционе по лоту № 2 связано с возникшей на дату проведения аукциона экономической нецелесообразностью для ООО «Оникс Плюс» подачей таких заявлений. Для участия в аукционе на право заключения государственного Контракта на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах Республики Башкортостан ООО «Оникс Плюс» были поданы заявки на участие по 2 лотам. Объявленная сумма обеспечения контрактов по вышеуказанным лотам составляла более 15 млн. руб. Финансовый партнер предприятия дал согласие на предоставление поручительства на общую сумму 14 млн. руб. Между ООО «Оникс Плюс» и остальными участниками аукциона договоренности об определении победителей по лотам аукциона отсутствовали. ООО «Оникс Плюс» выполнило работы по заключенному с ним контракту в соответствии с условиями и сроком, предусмотренными контрактом.

ООО «СК МосСтрой» не признает нарушения антимонопольного законодательства при участии 22.11.2010 в аукционе № 12788606, проводимом Государственным комитетом Республики Башкортостан по строительству и архитектуре. Согласно письменным пояснениям (вх. № 3534 от 01.04.2011), целью ООО «СК МосСтрой» была победа только по лоту № 3 ввиду того, что 22.11.2010 был расторгнут заключенный 25.08.2010 договор с ООО «ВолгаСтройКонсалтинг» о предоставлении в субаренду оборудования, необходимого для выполнения работ по строительству инженерных коммуникаций по лоту № 2. В связи с этим представителю ООО «СК МосСтрой», принимавшему участие в аукционе № 12788606, по телефону директором общества было дано распоряжение о неучастии в аукционе по лоту № 2. Факт согласованных действий между участниками аукциона и представителем ООО «СК МосСтрой» не мог иметь место, поскольку ООО «СК МосСтрой» находится в Самарской области, ООО «Регион» в г. Уфа, ООО «Оникс» Плюс» - г. Давлеканово, т.е. территориально участники аукциона находятся в разных регионах РФ, тем самым подтверждается невозможность согласования действий данных организаций.

Позиция ООО «Регион» выражалась в следующем:

В письме, поступившем в Управление 18.04.2011 вх. № 4392, ООО «Регион» поясняет, что тактика, избранная им на спорных торгах, была обусловлена исключительно технологическими и экономическими возможностями Ответчика, поэтому ООО «Регион» просит вынести решение об отказе в привлечении к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Однако 21.04.2011, до рассмотрения Комиссией Башкортостанского УФАС России дела № А-32/11-11, ООО «Регион» представлено заявление, в котором сообщается следующее:

«Ставим антимонопольные органы в известность, что действительно ООО «Регион» допущены нарушения законодательства РФ при проведении 22.11.2010 аукциона № 12788606 «Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах республики Башкортостан». Нарушение заключалось в достижении с иными участниками аукциона ООО «Оникс Плюс» и ООО «СК МосСтрой» запрещенного антимонопольным законодательством соглашения, направленного на поддержание высокой цены заказа по лотам указанного аукциона. Обстоятельства достижения соглашения и основные его условия таковы: непосредственно перед аукционом состоялась

встреча представителей участников, на которой стороны пришли к пониманию того, что экономическая рентабельность лотов будет минимальной (или даже отрицательной) в случае честной конкурентной борьбы по аукциону. В связи с этим целесообразно будет «распределить» лоты между участниками путем поочередного отказа от вступления в торги каждого из них; также участники соглашения договорились, что впоследствии будут хранить в тайне факт достижения, а также его условия. В результате этих согласованных действий лоты распределались желаемым участникам соглашения образом, отраженным в протоколе аукциона и иных материалах настоящего дела. До настоящего момента ООО «Регион» продолжало условия данного соглашения путем сохранения в секрете его условий, а также поддержания «общей легенды». Однако в настоящее время ООО «Регион» не намерено более нарушать закон, продолжать свое участие в противоправном соглашении, в связи с чем и делает настоящее заявление. Настоящим уведомляем, что все ранее представленные по настоящему делу отзывы ООО «Регион» далее не имеют своей силы, так как не отражали действительной ситуации».

Таким образом, ООО «Регион» добровольно заявило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан о заключении им недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения и об осуществлении недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий.

ООО «Регион» также ходатайствовало о принятии решения по делу в отсутствие представителей ООО «Регион». Ходатайство Комиссией рассмотрено и удовлетворено.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Государственным комитетом Республики Башкортостан по строительству и архитектуре (далее – Заказчик) на официальном сайте www.goszakaz.bashkortostan.ru 01.10.2010 года было размещено извещение № 12788606 о размещении заказа «Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах Республики Башкортостан» путем проведения открытого аукциона.

Аукцион включает в себя 3 лота:

Лот № 1 – Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Сети водоснабжения к микрорайону «Заречный» р.п. Чишмы. Водовод от точки Уг. 122 до камеры 76 из полиэтиленовых труб». Начальная цена контракта – 4 839 348,00 рублей;

Лот № 2 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Водоснабжение с. Зубово СП Зубовский сельсовет МР Уфимский район РБ».

Начальная цена контракта – 45 389 911, 00 рублей;

Лот № 3 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Водоснабжение с. Чесноковка, мкр «Томилино» д. Загорский МР Уфимский район РБ». Начальная цена контракта – 27 302 461, 00 рублей.

Документация об аукционе № 12788606 «Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах Республики Башкортостан» состоит из 8 разделов: раздел I. «Общие сведения о проведении аукциона», раздел II. «Техническое задание (требования к работам)», раздел III. «Требования к участникам размещения заказа», раздел IV. «Условия аукциона», раздел V. «Разъяснения положений документации об аукционе», раздел VI. «Подготовка, подача, отзыв и рассмотрение заявок на участие в аукционе», раздел VII. «Проведение аукциона» раздел VIII. «Срок подписания проекта контракта участником, с которым в соответствии с законом о размещении заказов заключается такой контракт».

Рассмотрение заявок на участие в аукционе объявлено на 20.11.2010, проведение аукциона на 22.11.2010.

Согласно протоколу № 12788606-1 от 22.11.2010 заявки подали:

по лоту № 1 – ООО «Оникс Плюс», ООО «Уфакран», ООО СК «Уралэнергосервис», ООО «Строй-сервис», ООО «Регион», ООО «Аргон»;

по лоту № 2 – ЗАО «Техстрой», ООО «Оникс Плюс», ООО «Уфакран», ООО «Автоклад-сервис», ООО «Стройкомплект», ООО «Регион», ООО «СК МосСтрой»;

по лоту № 3 – ЗАО «Техстрой», ООО «Уфакран», ООО «Строй-сервис», ООО «Автоклад-сервис», ООО «Стройкомплект», ООО «Регион», ООО «СК МосСтрой».

Единой комиссией Государственного комитета Республики Башкортостан по строительству и архитектуре по размещению заказов на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов жилого строительства, за исключением объектов газоснабжения (газификации) к участию в аукционе № 12788606 были допущены следующие участники размещения заказа:

лот № 1 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Сети водоснабжения к микрорайону «Заречный» р.п. Чишмы. Водовод от точки Уг. 122 до камеры 76 из полиэтиленовых труб» – ООО «Оникс Плюс», ООО «Уфакран» и ООО «Регион»;

лот № 2 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Водоснабжение с. Зубово СП Зубовский сельсовет МР Уфимский район РБ» – ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой»;

лот № 3 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: «Водоснабжение с. Чесноковка, мкр «Томилино» д. Загорский МР Уфимский район РБ» – ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой».

Указанные хозяйствующие субъекты являются участниками рынка по выполнению работ по строительству инженерных коммуникаций в географических границах муниципальных образований Республики Башкортостан.

Географические границы рынка определены границами Республики Башкортостан, что обусловлено местом нахождения заказчика и подведомственных ему учреждений, на объектах которых согласно техническим условиям аукционной документации осуществляются указанные работы, а также тем, что объектом исследования поведения участников размещения заказа является процедура аукциона на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах Республики Башкортостан.

Таким образом, ЗАО «Техстрой», ООО «Оникс Плюс», ООО «Уфакран», ООО СК «Уралэнергосервис», ООО «Строй-сервис», ООО «Автоклад-сервис», ООО «Стройкомплект», ООО «Регион», ООО «Аргон», ООО «СК МосСтрой» осуществляют деятельность на одном товарном рынке, являются конкурентами и на их деятельность распространяются запреты, установленные статьей 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно протоколу аукциона № 12788606-2 в процедуре аукциона по лоту № 1 приняли участие два участника размещения ООО «Регион» и ООО «Оникс Плюс». Победителем аукциона по лоту № 1 признано ООО «Оникс Плюс» с ценой контракта 4 815 151,26 рублей.

В процедуре аукциона по лоту № 2 приняли участие три участника размещения заказа ООО «СК МосСтрой», ООО «Регион» и ООО «Оникс Плюс». Победителем аукциона по лоту № 2 признано ООО «Регион» с ценой контракта 45 162 961,45 рублей.

В процедуре аукциона по лоту № 3 приняли участие два участника размещения заказа ООО «СК МосСтрой», ООО «Регион». Победителем аукциона по лоту № 3 признано ООО «СК МосСтрой» с ценой контракта 27 165 948,70 рублей.

Причем по каждому из трех лотов снижение цены государственного контракта составило только 0,5% (минимально возможное снижение, предусмотренное Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказания услуг для государственных и муниципальных нужд»).

Результаты проведения аукциона № 12788606 представлены в Таблице № 1.

Таблица № 1

№	Участники аукциона 12788606	Лоты		
		№ 1	№ 2	№ 3
		4839348 руб. (100 %)	45389911 руб. (100 %)	27302461 руб. (100 %)
1	ООО «Регион»	+	45162961,45 руб. (99,5%)	+

2	ООО «Оникс Плюс»	«Оникс	4815151,26 руб. (99,5%)	+	-
3	ООО «МосСтрой»	«СК	-	+	27165948,70 руб. (99,5%)

Представленные в таблице № 1 сведения наглядно свидетельствуют об отсутствии конкурентной борьбы на аукционе по всем лотам, с победителями аукциона ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой» заключены государственные контракты по указанным лотам на 0,5% ниже начальной (максимальной) цены контракта при этом предпоследнее предложение по лотам отсутствовало.

Отсутствие конкурентной борьбы участников в аукционе по всем лотам аукциона соответствует интересам ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой», поскольку результатом таких действий является заключение государственных контрактов по максимальной цене и, следовательно, получение большей прибыли, нежели если бы участники аукциона боролись за получение контракта, предлагая цену контракта ниже заявленной конкурентом.

Согласно статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, на «шаг аукциона».

«Шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона. В случае если после троекратного объявления последнего предложения о цене контракта ни один из участников аукциона не заявил о своем намерении предложить более низкую цену контракта, аукционист обязан снизить «шаг аукциона» на 0,5 процента начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не ниже 0,5 процента начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

В соответствии с представленными Государственным комитетом Республики Башкортостан по строительству и архитектуре торги по лотам № 1, 2, 3 проходили по следующему сценарию: вначале аукционист объявлял шаг аукциона 5% и начинал торги с предложения цены лота 95% от начальной (максимальной) цены муниципального контракта. После троекратного объявления этого предложения, ввиду молчания всех участников, шаг аукциона уменьшался на 0,5% и одновременно увеличивалось начальное предложение аукциониста (4,5% и 95,5 соответственно). После троекратного объявления этих цифр и молчания участников аукциона шаг уменьшался еще на 0,5%. Этот процесс по лотам № 1, 2, 3 прошел 9 циклов пока шаг аукциона не стал равным 0,5%, а начальное предложение аукциониста – 99,5% от начальной цены лотов № 1, 2, 3. В этот момент один из участников соглашался с таким предложением цены. После другой участник не включался в торги, молча согласившись с предложением конкурента. Молчание других участников на этом этапе показывает, что они не хотят воспользоваться

конкурентным преимуществом, которое предоставляется при вступлении в торговлю. Тем самым демонстрируется незаинтересованность в реальной конкурентной борьбе.

Анализируя поведение участников аукциона, антимонопольный орган исходит из следующего.

Участие в аукционе связано с временными (необходимо подготовить заявку, надлежащим образом подать её в уполномоченный орган, прибыть для участия в аукционе) и материальными (необходимость внесения залога, оплаты труда работников) затратами. Отсутствует целесообразность в принятии данных затрат на свой счет, если в результате не ожидается прибыль, их превышающая (интерес или мотивация на участие в аукционе заключается, по мнению антимонопольного органа, в возможности получения данной прибыли). Таким образом, подавая заявку на участие в аукционе, заключая соглашение о внесении задатка, оплачивая задаток, участник заявлял о своей заинтересованности в победе на аукционе.

Наиболее выгодным с экономической точки зрения для участника представляется заключение контракта по минимальной (начальной) цене аукциона. Однако, данная цель недостижима, если иные участники будут самостоятельно действовать на аукционе, исходя лишь из своих интересов, руководствуясь собственными мотивами на получение прибыли. Встречные (конкурирующие) интересы участников аукциона должны быть стимулом в борьбе за заключение контракта. Итогом борьбы должно стать заключение контракта по цене, экономически более интересной одной стороне, чем другой.

Таким образом, в основе поведения участников лежит экономически обоснованный интерес на заключение контракта, основными принципами аукциона являются конкуренция участников, столкновение их интересов.

В исследуемом случае участники добровольно отказались от принципов конкурентной борьбы и объективных экономических интересов, о которых они заявили, подав заявку на участие в торгах.

Формально аукцион № 12788606 по лотам №№ 1, 2, 3 был разыгран в соответствии с правилами, определенными Законом о размещении заказа, однако поведение участников аукциона выглядит не вполне естественным с точки зрения реальной конкуренции. Бездействие других участников аукциона фактически свидетельствует о незаинтересованности в конкуренции на аукционе.

Таким образом, ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион», ООО «СК МосСтрой» превратили аукцион в имитацию конкурентной борьбы, что в свою очередь лишало торги их сущностного назначения, состоящего в выявлении наиболее выгодных предложений лиц, намеревающихся заключить договор по результатам торгов. Вместе с тем, целью размещения заказа для государственных нужд является эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласованные действия хозяйствующих субъектов предполагают предсказуемое индивидуальное поведение формально независимых субъектов, определяющее

цель их действий и причину выбора каждым из них модели поведения на товарном рынке. Согласованные действия, не имеющие какого-либо оформления в виде соглашений или достижения каких-либо иных формальных договоренностей, предполагают скоординированные и направленные действия хозяйствующих субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка. Таким образом, согласованные действия являются моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся (аналогичных) действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, нанося ущерб потребителям. Для целей квалификации действий хозяйствующих субъектов как совершенных с нарушением п.2 ч.1 ст.11 Закона №135-ФЗ установлению подлежат обстоятельства, свидетельствующие об участии этих субъектов на едином товарном рынке, заключение ими соглашения (в письменной или устной форме), отсутствие объективных причин заключения такого соглашения, а также наступление или возможность наступления последствий в виде снижения или поддержания цен на торгах.

В результате согласованных действий ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион», ООО «СК МосСтрой», указанные хозяйствующие субъекты достигли положительного результата от участия в аукционе, каждый из них признан победителем в аукционе по отдельным лотам, а поддержание цены по всем лотам не ниже чем на 0,5% от начальной (максимальной) цены привело к недостаточной экономии денежных средств и причинило ущерб бюджету Республики Башкортостан.

Согласно ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются поддержка конкуренции. Пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что 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. Целями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Конкуренция при проведении торгов (аукциона) – действия участников размещения заказа, направленные на понижение начальной (максимальной) цены контракта с целью выиграть аукцион.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещены согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Частью 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции установлены критерии определения действий как согласованных. Согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

Согласно пункту 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными (статья 8 Закона о защите конкуренции), следует учитывать: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, - может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин.

Таким образом, результаты аукциона свидетельствуют о совершении согласованных действий участниками аукциона – ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой», а также о заранее достигнутом соглашении между ними о распределении лотов. При этом указанные действия совершены единообразно в отсутствие на то объективных причин.

Проанализировав доводы ответчиков, исходя из принципа разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений, предусмотренного пунктом 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которому хозяйствующие субъекты обязаны были оценить свои возможности до момента окончания срока подачи заявок на участие в аукционе и либо не подавать заявки, либо отозвать их, и оценив доказательства Комиссия пришла к выводу о том, что действия участников аукциона заранее были известны друг другу. Взаимосвязанность данных хозяйствующих субъектов обусловлена желанием заключить государственный контракт по максимальной цене, в связи с тем, что если на процедуре аукциона будут присутствовать № 1 Выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций по объекту: № 1 а) все представители участников аукциона, допущенные к участию и каждый будет заявлять предложения, то данные обстоятельства приведут к значительному снижению цены государственного контракта, при этом каждый из хозяйствующих субъектов рискует потерять дополнительную прибыль.

Экономический смысл пассивного поведения участников аукциона при его проведении и причины отсутствия ценовой конкурентной борьбы между участниками аукциона следующие: прибыль могла быть получена участником аукциона при одновременном совпадении трех факторов: начальная цена равна 99,5 процентов от начальной (максимальной) цены контракта; данный участник первым соглашается на эту цену; после соглашения участника аукциона на данную цену иные участники аукциона не вступают в торги. Вероятность совпадения трех указанных факторов очень мала и сам факт этого совпадения косвенно свидетельствует о том, что участники аукциона не настроены на реальную борьбу и знают о решении друг друга не начинать торги при шаге более чем 0,5 процентов. Такое поведение участников размещения заказа расценено как образование участниками единой коалиции, согласование плана действий, информирование друг друга о стратегиях, что привело к поддержанию начальной цены на аукционе, что запрещено пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Все вышесказанное подтверждается ООО «Регион» - одним из участников аукциона. В соответствии с п. 18 ст. 4 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Таким образом, из пояснений ООО «Регион» следует, что участниками было достигнуто предварительное устное соглашение о поведении каждого из них на аукционе.

Таким образом, в действиях ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой» имеются нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в осуществлении согласованных действий, направленных на поддержание цен при проведении Государственным комитетом Республики Башкортостан по строительству и архитектуре аукциона № 12788606 на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах и городских округах Республики Башкортостан по лотам № 1, № 2, № 3.

Сведения о размере причиненного действиями Ответчиков ущерба отсутствуют.

Учитывая, что контракты исполнены в полном объеме, а также позицию Конституционного суда, выраженную в Определении от 16 июля 2009 года № 739-О-О о том, что в соответствии с частью 5 статьи 10 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ и статьи 449 Гражданского кодекса Российской Федерации, признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного по результатам торгов, а в случае, если договоры исполнены, признание торгов недействительными не приведет к восстановлению прав участников торгов, аналогичные выводы содержатся в отношении признания недействительным размещение государственного заказа, Комиссия полагает нецелесообразным обращаться в суд с иском о признании недействительными торгов, заказов, размещенных в 2010 году. Комиссия учитывает, что допущенные нарушения являются окончательными, контракты исполненными и невозможно вернуть стороны в первоначальное положение, восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно статье 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и

рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения согласованных действий, направленных на поддержание цен при проведении Государственным комитетом Республики Башкортостан по строительству и архитектуре аукциона № 12788606 на выполнение работ по строительству инженерных коммуникаций к местам индивидуальной застройки в муниципальных районах и городских округах Республики Башкортостан по лотам № 1, № 2, № 3.
2. Выдать ООО «Оникс Плюс», ООО «Регион» и ООО «СК МосСтрой» предписание о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Материалы по делу направить должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по статье 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ № 35 - А-32/11-11

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 21.04.2011 по делу № А-32/11-11 о нарушении ООО «Регион» <...>, ООО «Оникс Плюс» <...>, ООО «СК МосСтрой» <...>

части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,<...><...><...>

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СК МосСтрой» с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем прекращения ограничивающих конкуренцию согласованных действий и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции.

2. ООО «СК МосСтрой» в срок до 01.07.2011 сообщать в Башкортостанское УФАС России об участии во всех торгах на территории Республики Башкортостан на право заключения государственных или муниципальных контрактов и о результатах такого участия в срок не позднее 10 дней с даты проведения торгов.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 34 - А-32/11-11

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 21.04.2011 по делу № А-32/11-11 о нарушении ООО «Регион<...>, ООО «Оникс Плюс» <...>, ООО «СК МосСтрой<...>) части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Оникс Плюс» с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем прекращения ограничивающих конкуренцию согласованных действий и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции.

2. ООО «Оникс Плюс» в срок до 01.07.2011 сообщать в Башкортостанское УФАС России об участии во всех торгах на территории Республики Башкортостан на право заключения государственных или муниципальных контрактов и о результатах такого участия в срок не позднее 10 дней с даты проведения торгов.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 36 - А-32/11-11

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 21.04.2011 по делу № А-32/11-11 о нарушении ООО «Регион» <...>, ООО «Оникс Плюс» <...>, ООО «СК МосСтрой<...> части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Регион» с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем прекращения ограничивающих конкуренцию согласованных действий и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции.

2. ООО «Регион» в срок до 01.07.2011 сообщать в Башкортостанское УФАС России об участии во всех торгах на территории Республики Башкортостан на право заключения государственных или муниципальных контрактов и о результатах такого участия в срок не позднее 10 дней с даты проведения торгов.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.