

РЕШЕНИЕ

25 марта 2011 года г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 11.03.2011

Полный текст решения изготовлен 25.03.2011

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>

Рассмотрев дело №03-11 по признакам нарушения ООО «НПФ «Циклон» (214015, г. Смоленск, ул. Мало-Краснофлотская, д.14а), ООО «Десстрой» (216400, Смоленская область, Десногорск, а/я 42/1), ООО «Строительная компания «Союз» (121471, г. Москва, Можайское шоссе, д. 29), ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит» (119634, г. Москва, ул. Шолохова, д.13, офис 1 «А»), ЗАО «Смоленская строительная компания» (214025, г. Смоленск, Чуриловский тупик, д.6/2) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

У С Т А Н О В И Л А:

Из Управления ФСБ России по Смоленской области поступило сообщение о наличии в действиях ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» при участии в открытом аукционе №28а, на право заключить государственные контракты на выполнение работ по программным объектам «Реконструкция и расширение ОАО «Игоревский деревообрабатывающий комбинат. Строительство завода древесноволокнистых плит. Развитие инфраструктуры в муниципальном образовании «Холм-Жирковский район» Смоленской области» признаков нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В ходе проведения проверки данного сообщения, Смоленским УФАС России установлено, что 02.03.2010 на официальном сайте <http://goszakaz.admin.smolensk.ru> было размещено извещение о проведении открытого аукциона №28а «На право заключить государственные контракты на выполнение работ по программным объектам «Реконструкция и расширение ОАО «Игоревский деревообрабатывающий комбинат. Строительство завода древесноволокнистых плит. Развитие инфраструктуры в муниципальном образовании «Холм-Жирковский район» Смоленской области». Государственным заказчиком данного открытого аукциона выступало ОГУ «Управление капитального строительства Смоленской области» (214000, г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д.14а), Уполномоченным органом – Главное управление государственного заказа Смоленской области (214008, г. Смоленск, пл. Ленина, д.1).

Предметом контракта данного открытого аукциона являлось:

Лот №1 – Выполнение работ по объекту «Газификация жилой зоны ст. Игоревская Холм-Жирковского района Смоленской области». Начальная (максимальная) цена

контракта 24 021 000,00 рублей;

Лот №2 – Выполнение работ по объекту «Наружные сети, газоснабжения, водоснабжения, канализации и автономный источник тепла для 2-х 32-х квартирных жилых домов ОАО «ИДК» на ст. Игоревская в Холм-Жирковском районе Смоленской». Начальная максимальная цена контракта 11 563 000,00 рублей;

Лот №3 – Выполнение работ по объекту «Реконструкция очистных сооружений в п.г.т. Холм-Жирковский район». Начальная (максимальная) цена контракта 19 002 000,00 рублей;

Лот №4 – Выполнение работ по объекту «Реконструкция очистных сооружений хозяйственно-бытовых сточных вод ОАО «ИДК» ст. Игоревская Холм-Жирковского района Смоленской области». Начальная (максимальная) цена контракта 45 663 000,00 рублей;

Лот №5 – Выполнение работ по объекту «Реконструкция приплотинного водозабора производственного водоснабжения на ст. Игоревская Холм-Жирковского района Смоленской области». Начальная (максимальная) цена контракта 22 908 000,00 рублей.

В соответствии с документацией открытого аукциона №28а, для участия в нем, требовалось внесение участником размещения заказа обеспечения заявки на участие в аукционе в размере 5% от начальной (максимальной) цены:

По лоту №1 – 1 201 050,00 руб.;

По лоту №2 – 578 1500,00 руб.;

По лоту №3 – 950 100,00 руб.;

По лоту №4 – 2 283 150,00 руб.;

По лоту №5 – 1 145 400,00 руб.

Требование об обеспечении исполнения государственного контракта Государственным заказчиком установлено не было.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 19.03.2010, для участия в нем было подано 23 (двадцать три) заявки от 6 участников размещения заказа, которые были зарегистрированы в «Журнале регистрации заявок на участие в аукционе».

Заявки на участие в аукционе представили следующие участники размещения заказа:

Рег.

номер заявки Наименование (для юр. лица), ФИО (для физ. лица) участника размещения за-каза Почтовый адрес № лота

1/28а – 3/28а ООО «Десстрой» 216400, Смоленская обл., г. Дес-ногорск, а/я-42/1 3, 4, 5

4/28а ООО «Техно-Сервис» 214032, г. Смоленск, ул. Лавоч-кина, д. 101 1

5/28а ОАО «Смоленскоблгаз» 214019, г. Смоленск, Трамвайный проезд, 10 1

6/28а ООО «ИНТЕРПРОМ» 119002, г. Москва, Спасопесков-ский переулок, д. 3/1, стр. 2 1

7/28а ООО «Факел» 302516, Орловская обл., Орлов-ский р-он, пос. Куликовский, ул. Ливенская, д. 9 1

8/28а – 11/28а ООО «НПФ «Циклон» 214015, г.Смоленск, ул. Мало-Краснофлотская, 14а 2, 3, 4, 5

12/28а ЗАО «Смоленская строительная компания» 214025, г. Смоленск, Чурилов-ский тупик, д. 6/2 5

13/28а – 15/28а ООО «Строительная компания «Союз» 121471, г. Москва, Можайское шоссе, д. 29 3, 4, 5

16/28а – 8/28а ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит» 119634, г.

Москва, ул. Шолохова, д. 13, офис 1 «А» 3, 4, 5
19/28а – 23/28а ООО «PCY № 1» 123242, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 7 стр.
22 1, 2, 3, 4, 5

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе, заявки всех участников соответствовали всем требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе, а все организации, подавшие заявки на участие в открытом аукционе были признаны участниками аукциона в отношении лотов, на которые они подали заявки.

Проведение аукциона было назначено на 23.03.2010 в 11-00 (по московскому времени).

Согласно Протоколу аукциона от 23.03.2010 процедура аукциона была начата в 11-00 часов по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, д. 14-а, к. 102.

В результате анализа информации, содержащейся в данном протоколе установлено, что торги по лоту №1 с начальной (максимальной) ценой 24 021 000,00 рублей состоялись. Победителем аукциона по лоту № 1 признано ООО «Факел», цена контракта – 18 976 590,00 руб. На процедуру аукциона не явился участник ООО «PCY № 1».

По лоту №2 с начальной (максимальной) ценой 11 563 000,00 рублей аукцион был признан несостоявшимся согласно части 12 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон №94-ФЗ). На процедуру аукциона не явился участник ООО «PCY № 1». Государственный контракт был заключен с единственным участником аукциона - ООО НПФ «Циклон» согласно части 13 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

По лоту №3 с начальной (максимальной) ценой 19 002 000,00 рублей аукцион был признан несостоявшимся согласно части 12 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ. На процедуру аукциона не явились участники ООО НПФ «Циклон», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1». Государственный контракт был заключен с единственным участником аукциона - ООО «Десстрой» согласно части 13 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

По лоту №4 с начальной (максимальной) ценой 45 663 000,00 рублей аукцион был признан несостоявшимся согласно части 12 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ. На процедуру аукциона не явились участники ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1». Государственный контракт был заключен с единственным участником аукциона - ООО НПФ «Циклон» согласно части 13 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона цене контракта, не превышающей начальной (максимальной)

цены контракта (цены лота).

По лоту №5 с начальной (максимальной) ценой 22 908 000,00 рублей аукцион был признан несостоявшимся согласно части 12 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ. На процедуру аукциона не явились участники ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1», ООО НПФ «Циклон». Государственный контракт был заключен с единственным участником аукциона - ЗАО «Смоленская строительная компания» согласно части 13 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Таким образом, по лотам открытого аукциона №№2,3,4,5, не смотря на подачу заявок на участие от нескольких участников, фактически аукцион не состоялся в связи с неявкой указанных выше участников. Снижения цены государственных контрактов также не произошло.

Одной из основных целей Федерального закона №94-ФЗ является эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования. В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на 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.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции 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.

Отсутствие соперничества участников размещения заказа при участии в рассматриваемом открытом аукционе по лотам №№2,3,4,5 соответствует интересам каждого из них, поскольку результатом таких действий явилось заключение государственных контрактов по максимальной цене, а следовательно, получение большей прибыли, нежели если бы участники аукциона боролись за заключение контрактов, предлагая цену контракта ниже цены, заявленной конкурентами.

Неявка ООО «PCY №1» на процедуру аукциона по лоту №2 позволила признать аукцион по данному лоту несостоявшимся и заключить государственный контракт с ООО НПФ «Циклон». По лоту №3 аукцион был признан несостоявшимся в связи с неявкой ООО НПФ «Циклон», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1», государственный контракт по начальной (максимальной) цене был заключен с ООО «Десстрой». По лоту №4 аукцион был признан несостоявшимся в связи с неявкой ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1», государственный контракт был заключен по начальной (максимальной) цене с ООО НПФ «Циклон». Неявка ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «PCY № 1», ООО НПФ «Циклон» на процедуру аукциона по лоту №5 позволила признать аукцион по данному лоту несостоявшимся и заключить государственный контракт с ЗАО «Смоленская строительная компания». По мнению Смоленского УФАС России, в действиях участников размещения заказа ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» усматриваются признаки нарушения положений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в осуществлении данными хозяйствующими субъектами согласованных действий при участии в открытом аукционе №28а «На право заключить государственные контракты на выполнение работ по программным объектам «Реконструкция и расширение ОАО «Игоревский деревообрабатывающий комбинат. Строительство завода древесноволокнистых плит. Развитие инфраструктуры в муниципальном образовании «Холм-Жирковский район» Смоленской области», которые привели к поддержанию цен на торгах.

В соответствии с Определением о назначении дела №03-11 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исходящий от 18.02.2011 №470/03, далее - Определение) ООО «НПФ «Циклон» в срок до 03.03.2011 было необходимо представить:

- письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лотам №№2,3,4,5;
- письменные пояснения о причинах отсутствия на процедуре проведения данного аукциона 23.03.2010 по лотам №№3,5.

Письмом от 02.03.2011 №28 ООО «НПФ «Циклон», пояснило, что изучив документацию открытого аукциона №28а по лотам №№2,3,4,5 Обществом было принято решение об участии в аукционе по данным четырем лотам.

Также в письме сообщалось о том, что в процессе детального рассмотрения технической и сметной документации выяснилось, что участие в процедуре проведения вышеуказанного аукциона по лотам №№3 и 5 экономически не выгодно, что объясняет причину отсутствия Общества на дальнейшей процедуре аукциона.

В соответствии с Определением, ООО «Десстрой» в срок до 03.03.2011 было необходимо представить:

- письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лотам №№3,4,5;
- письменные пояснения о причинах отсутствия на процедуре проведения данного аукциона 23.03.2010 по лотам №№4,5.

В письме от 28.02.2011 №б/н ООО «Десстрой» пояснило, что причиной подачи заявок на участие в открытом аукционе №28а являлись желание и опыт работы ООО «Десстрой» на аналогичных объектах в г. Десногорск.

Относительно причин отсутствия на процедуре проведения аукциона по лотам №4 и №5 ООО «Десстрой» пояснило, что примерно за 5 дней до проведения аукциона ООО «Десстрой» стали поступать звонки с предложением встретиться для обсуждения участия Общества в данном аукционе. Звонившие лица сообщили, что представляют строительные компании ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит». От предложенной встречи ООО «Десстрой» отказалось. За день до проведения аукциона представителям Общества настоятельно предложили встретиться в г. Смоленск на базе ООО «НПФ «Циклон»» на улице Малой Краснофлотской, д. 14а.

ООО «Десстрой» сообщило, что данная встреча состоялась за 2 часа до проведения аукциона. Представители ООО «СК «Союз»» и ООО ФСК «Фаворит» за их неучастие в аукционе по лотам №№3,4,5 потребовали денежное вознаграждение. В случае отказа представители данных организаций обещали снизить цену ниже рентабельной. В связи с тем, что на момент участия ООО «Десстрой» в аукционе, у Общества отсутствовал объем работ, оно было вынуждено согласиться с данным предложением.

ООО «Десстрой» указало, что лоты аукциона были распределены следующим образом:

Лот №3 – ООО «Десстрой»;

Лот №4 – ООО «НПФ «Циклон»;

Лот №5 – ЗАО «Смоленская строительная компания».

В соответствии с Определением ООО «СК «Союз» в срок до 03.03.2011 было необходимо представить:

-письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лотам №№3,4,5;

-письменные пояснения о причинах отсутствия на процедуре проведения данного аукциона 23.03.2010 по лотам №№3,4,5.

В установленный Определением срок, ООО «СК «Союз»» указанные письменные пояснения не представило.

В соответствии с Определением ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит» в срок до 03.03.2011 было необходимо представить:

-письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лотам №№3,4,5;

-письменные пояснения о причинах отсутствия на процедуре проведения данного аукциона 23.03.2010 по лотам №№3,4,5.

В письме от 03.03.2011 №177-03/11 ООО ФСК «Фаворит» сообщило, что Обществом были предварительно рассмотрены виды выполняемых работ, входящие в состав аукционной документации, где было перечислено, какие работы необходимо выполнить по данному объекту, а именно:

Лот №3

-основные объекты строительства (блок доочистки; производственно бытовой блок; контактный резервуар; здание решеток; пловодящий коллектор; песколовки; Ку-200; технологические трубопроводы; площадка компостирования; иловые площадки; дренажная насосная станция; песковая площадка);

- объекты энергетического хозяйства (кабельная сеть 0,4 кВ);
- благоустройство и озеленение территории (вертикальная планировка);
- временные здания и сооружения;
- пусконаладочные работы.

Лот №4

- основные объекты строительства (технологическое оборудование насосной; КНС; станция биологической очистки хозяйственно-бытовых сточных вод; технологические коммуникации; иловые площадки);
- объекты энергетического хозяйства (кабельная сеть 0,4 кВ);
- благоустройство и озеленение территории (вертикальная планировка);
- временные здания и сооружения;
- пусконаладочные работы.

Лот №5

- подготовка территории строительства (культуртехнические работы; перемычки на реке Света перед и после плотины);
- основные объекты строительства (водосборное сооружение; обходной канал; покрытие дорожного полотна по гребню дамбы; очистка ложка пруда; устройство подъездного пути к плотинному водозабору; укрепление земляного полотна одерновкой);
- благоустройство и озеленение территории (вертикальная планировка);
- временные здания и сооружения;
- пусконаладочные работы.

В связи с тем, что ООО ФСК «Фаворит» имеет определенный опыт в выполнении данных работ, Обществом было принято решение об участии в аукционе на выполнение вышеуказанных работ.

Относительно причин отсутствия на процедуре проведения аукциона ООО ФСК «ФАВОРИТ» сообщило, что сотрудник Общества выехал в г. Смоленск для участия в аукционе, однако по независящим от него обстоятельствам не смог принять участие в аукционе.

В соответствии с Определением, ЗАО «Смоленская строительная компания» в срок до 03.03.2011 было необходимо представить:

- письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лоту №5.

В письме от 02.03.2011 №25 ЗАО «Смоленская строительная компания» сообщило, что основными видами деятельности Общества являются:

- строительство объектов промышленно-гражданского и специального назначения;
- строительство и ремонт гидротехнических сооружений;
- расчистка водоемов и русел рек;
- все виды подводно-технических работ.

ЗАО «Смоленская строительная компания» сообщило, что имеет допуск по перечисленным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и участвует в аукционах по своему профилю (Свидетельство №0139-2010-6730044259-67С-03 о допуске к работам по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выдано саморегулируемой организацией, членом которой является Общество). Извещение о проведении открытого аукциона №28а на право заключить государственные контракты на выполнение работ по программным объектам «Реконструкция и расширение ОАО «Игоревский деревообрабатывающий

комбинат. Строительство завода древесноволокнистых плит. Развитие инфраструктуры в муниципальном образовании «Холм-Жирковский район» Смоленской области» и Документация об аукционе по пяти лотам были размещены на официальном сайте <http://admin.smolensk.ru> (раздел «Госзаказ»). В соответствии со статьей 8 Федерального закона 94-ФЗ участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения.

Обеспечивая производственную загрузку предприятия и исходя из профиля производственной деятельности организации, ЗАО «Смоленская строительная компания» 18.03.2010 подало заявку на участие в аукционе по лоту №5, предварительно ознакомившись с документацией. В период формирования заявки Обществом были поданы запросы на разъяснение положений аукционной документации в Уполномоченный орган и Государственному заказчику (приложены к письму).

Также ЗАО «Смоленская строительная компания» сообщило, что как участник размещения заказа, соответствует обязательным требованиям, предъявляемым законодательством РФ к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона. Общество имеет собственную материально-техническую базу, оснащенную строительной техникой: экскаваторы, бульдозеры, автокран, автомиксеры, передвижные дизельные электростанции, технологическое оборудование. Штат специалистов соответствующих квалификаций позволяет выполнять работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту, указанные в Свидетельстве СРО о допуске к работам. Все работы выполняются собственными силами без привлечения подрядных организаций. Ежегодно предприятие выполняет несколько аналогичных объектов и имеет большой опыт выполнения подобных работ. Причинами подачи заявок на участие в открытом аукционе №28а являлось обеспечение производственной загрузки предприятия.

К участию в рассмотрении дела в качестве Лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах Определением от 05.03.2011 №659/03 было привлечено ООО «PCY №1», подавшее заявки на участие в открытом аукционе №28а по лотам №№2,3,4,5, но не явившееся на процедуру аукциона ни по одному лоту.

В вышеуказанном Определении о привлечении Лица было указано, что ООО «PCY №1» необходимо в срок до 10.03.2011 представить:

- письменные пояснения о причинах подачи заявок на участие в аукционе №28а по лотам №№2,3,4,5;
- письменные пояснения о причинах отсутствия на процедуре проведения данного аукциона 23.03.2010 по лотам №№2,3,4,5.

В письме от 11.03.2011 №б/н ООО «PCY №1» сообщило, что Общество обнаружило в сети Интернет информацию о проведении аукциона №28а. ООО «PCY №1» подготовило и подало заявки на участие в данном аукционе. После публикации Протокола, в котором содержалась информация о допуске Общества к участию в аукционе, представитель ООО «PCY №1» в Смоленской области начал обсчитывать объект и готовить сметы. Заранее, представленные сметы Обществом не обсчитывались, так как в последнее время очень много случаев отказа в допуске к участию в аукционе по различным причинам. После внимательного рассмотрения проектно-сметной документации Обществом пришло к выводу о том, что объекты, являющиеся предметом аукциона отличаются очень низкой рентабельностью. В

связи с этим Обществом было принято решение не участвовать в аукционе.

Прибывший на заседание Комиссии Представитель Лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – Главного управления государственного заказа Смоленской области пояснил, что до начала проведения процедуры аукциона, в журнале регистрации представителей, прибывших на аукцион, были зарегистрированы:

ООО «Десстрой», в лице главного инженера ;

ООО «Техносервис», в лице заместителя директора;

ООО «Смолоблгаз», в лице начальника отдела строительства;

ООО «Интерпром», в лице заместителя директора;

ООО «Факел», в лице главного инженера;

ООО «Циклон», в лице;

ООО «Смоленская строительная компания», в лице директора.

Участники размещения заказа ООО «Строительная компания «Союз» и ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит» для участия в процедуре аукциона не регистрировались.

Торги состоялись только по лоту №1 рассматриваемого аукциона. Для участия в аукционе по данному лоту не явился только представитель ООО «РСУ-1».

Также Представитель Главного управления государственного заказа Смоленской области сообщил, что при проведении аукциона по лотам №№3,4,5 представители организаций, признанных участниками размещения заказа выходили из помещения, в котором проводились торги. Таким образом, складывалась ситуация, при которой в данном помещении оставался представитель лишь одной организации, вследствие чего согласно положениям части 12 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ аукцион по данным лотам был признан несостоявшимся.

Соответственно Государственные контракты по данным лотам в соответствии с положениями части 13 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ были заключены с единственными участниками аукциона по начальной (максимальной) цене (по лоту №3 с ООО «Десстрой»; по лоту №4 с ООО «НПФ «Циклон»; по лоту №5 с ЗАО «Смоленская строительная компания»).

В то же время, Представитель Главного управления сообщил, что действующим законодательством не предусмотрена обязанность участника размещения заказа после подачи заявки на участие в аукционе, присутствовать на процедуре его проведения.

В ходе рассмотрения дела Представитель ООО «НПФ «Циклон»» подтвердил информацию, содержащуюся в письме от 02.03.2011 №28. Сообщил, что Представитель Общества прибыл на процедуру проведения аукциона 23.03.2010, в установленном порядке зарегистрировался. По мнению Представителя ООО «НПФ «Циклон»» процедура проведения аукциона нарушена не была.

Пояснений относительно выхода из помещения в котором проводился аукцион во время проведения торгов по лотам №№3,5 Представитель Общества не давал.

Прибывший на процедуру рассмотрения дела Представитель ООО «Десстрой» подтвердил информацию, содержащуюся в письме от 28.02.2011 №б/н.

Также Представитель Общества сообщил, что на встрече, состоявшейся на базе ООО «НПФ «Циклон»» в г. Смоленске, по ул. Мало-Краснофлотской, д. 14 между представителями ООО «Десстрой», ООО «НПФ «Циклон»», ЗАО «Смоленская строительная компания» была достигнута договоренность о разделении лотов

№№3,4,5 аукциона.

Помимо этого, представитель ООО «Десстрой» сообщил, что с организациями, признанными участниками рассматриваемого аукциона (ООО «Строительная компания «Союз»» и ООО ФСК «Фаворит») была достигнута договоренность о том, что они не претендуют на заключение государственных контрактов по лотам аукциона. Для того, чтобы стать единственным участником по лоту №3 Общество должно было не участвовать в процедуре торгов по лотам №№4,5.

Также Представитель Общества сообщил, что выполнение работ по лоту №3 открытого аукциона №28а оказалось для представляемой им организации нерентабельным, так как в проектной документации были указаны отдельные виды устанавливаемого оборудования, не предусмотренные и не включенные в смету. Впоследствии Администрацией Смоленской области выделялись дополнительные средства для закупки и установки данного оборудования.

В ходе рассмотрения дела Представителем ООО «Строительная компания «Союз»» были представлены письменные пояснения, в которых содержалась правовая позиция Общества по делу о нарушении антимонопольного законодательства №03-11. В данных пояснениях было указано:

1. Ознакомившись с материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-11, Представитель Общества полагает, что в деле отсутствуют достаточные доказательства, указывающие на нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Вывод Комиссии о признаках нарушения данной правовой нормы основан на факте неявки на открытый аукцион.

Отдельно взятый факт неявки на открытый аукцион №28а 23.03.2010 представителя ООО «Строительная компания «Союз»» не образует состава правонарушения.

Факт неявки на аукцион сам по себе не влечет ограничения конкуренции.

Более того, участие в аукционе и явка – это право, а не обязанность хозяйствующего субъекта.

2. Для квалификации действий ООО «Строительная компания «Союз»» по части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, необходимо достоверное установление двух обстоятельств:

-факта «согласованности» с другими хозяйствующими субъектами – участниками открытого аукциона №28а;

-факта наступления вредных последствий в виде поддержания цен на торгах.

3. Как показывает анализ антимонопольного законодательства и судебной арбитражной практика, согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие в совокупности четырем условиям:

-результат таких действий соответствует интересам каждого из хозяйствующих субъектов. Каждый из субъектов в результате получает определенную выгоду;

-действия хозяйствующих субъектов заранее известны каждому из них. Необходимо взаимная осведомленность о действиях друг друга;

-действия каждого из хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов. В данном случае должна быть взаимообусловленность действий, т.е. действия одного хозяйствующего потеряют смысл, если нет или не было действия другого хозяйствующего субъекта;

-действия каждого из хозяйствующих субъектов не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

4. ООО «Строительная компания «Союз»» в силу объективных причин, связанных с

финансовым положением, не смогло принять участие в аукционе №28а. Также в представленных пояснениях было указано, что подтверждать отсутствие со стороны конкретного хозяйствующего субъекта нарушения в виде согласованных действий могут, в том числе, доказательства наличия объективных причин собственного поведения этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке и (или) отсутствия обусловленности его действий действиями иных лиц (Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 №30). Помимо этого, Представитель ООО «Строительная компания «Союз»» заявил, что Общество не осуществляло каких-либо согласованных с другими участниками размещения заказа действий. Неявку ООО «Строительная компания «Союз»» на процедуру аукциона №28а Представитель Общества обосновал финансовым положением Общества.

Также Представителем ООО «Строительная компания «Союз»» было заявлено и передано письменное ходатайство об истребовании доказательств. В данном ходатайстве Представитель просил истребовать материал дела о проведении открытого аукциона №28а от 23.03.2010, а также истребовать и приобщить материалы, поступившие из УФСБ России по Смоленской области. В ходатайстве было указано, что со слов члена Комиссии, по заявлению и материалам УФСБ России по Смоленской области проводилась проверка. Представитель Общества считает, что в нарушение статьи 43 Закона о защите конкуренции, указанные материалы не приобщены к материалам дела №03-11, что лишает возможности ответчиков ознакомиться с ними и представить свои возражения. Указанные действия нарушают права ООО «Строительная компания «Союз»».

Данное ходатайство было рассмотрено Комиссией, в результате чего ООО «Строительная компания «Союз»» было отказано в его удовлетворении в связи с тем, что дело о нарушении антимонопольного законодательства №03-11 было возбуждено Смоленским УФАС России по собственной инициативе. В деле имеются все документы, содержащие основания для возбуждения данного дела.

В ходе рассмотрения дела Представители ЗАО «Смоленская строительная компания» подтвердили информацию, содержащуюся в письме от 02.03.2011 №25. Также Генеральный директор ЗАО «Смоленская строительная компания» сообщил, что до проведения аукциона в его адрес поступал телефонный звонок от неизвестного ему лица с вопросом о том, будет ли ЗАО «ССК» участвовать в данном аукционе.

Помимо этого Представители Общества сообщили, что не заключали с иными участниками данного размещения заказа каких-либо договоренностей относительно их неучастия в процедуре открытого аукциона.

Заслушав представителей Ответчиков, Лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – Главного управления государственного заказа Смоленской области, изучив пояснения Лиц, не явившихся на процедуру рассмотрения дела, Комиссия приняла решение о том, что ею получены все необходимые сведения для принятия решения. После объявления Председателем Комиссии об окончании рассмотрения дела и о том, что Комиссия принимает решение по делу в отсутствие лиц, участвующих в деле, и иных лиц, привлеченных к рассмотрению дела, Представителем ООО «Строительная компания «Союз»» было заявлено и представлено в письменной форме ходатайство о приостановлении рассмотрения дела №03-11.

В данном ходатайстве было указано, что в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции Представитель ООО «Строительная компания «Союз»» просит приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с тем, что имеется ранее возбужденное по заявлению представителя ООО «Десстрой», Управлением ФСБ России по Смоленской области, уголовное дело от 17.02.2011 №55247, для проверки фактов, изложенных в его пояснениях в Комиссию Смоленского УФАС России. Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрела данное ходатайство и приняла решение об отказе в его удовлетворении, в связи с отсутствием у Комиссии необходимости получения каких-либо дополнительных доказательств или сведений для рассмотрения дела по существу.

В результате рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее. В соответствии с пунктом 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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, для вменяемого ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» нарушения антимонопольного законодательства квалифицирующее значение имеет совершение данными хозяйствующими субъектами отвечающих интересам каждого и заранее известных каждому противоправных и негативно влияющих на конкурентную среду согласованных действий на одном товарном рынке, относительно синхронно и единообразно, при отсутствии на то объективных причин.

В соответствии с положениями части 1 статьи 32 Федерального закона №94-ФЗ под аукционом на право заключить контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта, за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 статьи 37 данного Федерального закона. Исходя из этого, следует вывод о том, что, любое лицо, подающее заявку на участие в аукционе, осознает возможность снижения начальной (максимальной) цены в ходе торгов.

Информация о лицах, допущенных к участию в аукционе была размещена на официальном сайте <http://goszakaz.admin.smolensk.ru> и являлась доступной любому заинтересованному лицу.

Неявка на аукцион отдельных участников размещения заказа позволяет на основании части 12 статьи 37 Федерального закона №94-ФЗ признать аукцион

несостоявшимся и заключить государственный контракт с единственным явившемся на процедуру аукциона участником размещения заказа, по начальной (максимальной) цене.

Неявка на процедуру аукциона по лоту №3 ООО НПФ «Циклон», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «РСУ № 1» позволила заключить государственный контракт с ООО «Десстрой» по начальной (максимальной) цене.

Отсутствие на процедуре аукциона по лоту №4 ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «РСУ № 1» позволила заключить государственный контракт с ООО НПФ «Циклон» по начальной (максимальной) цене.

Неявка ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО «РСУ № 1», ООО НПФ «Циклон» на процедуру аукциона по лоту №5 позволила заключить государственный контракт с ЗАО «Смоленская строительная компания» по начальной (максимальной) цене.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Таким образом, ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания», являясь субъектами предпринимательской деятельности, основной целью своей деятельности преследуют систематическое извлечение прибыли. Исходя из этого, Смоленское УФАС России считает, что целью подачи данными хозяйствующими субъектами заявок на участие в рассматриваемом открытом аукционе могла являться только победа по одному или нескольким лотам аукциона, заключение государственных контрактов, выполнение предусмотренных документацией об аукционе работ и получение в итоге прибыли.

Кроме того, Государственным заказчиком было установлено требование о внесении участниками размещения заказа обеспечения заявки на участие в аукционе в размере 5% от начальной (максимальной) цены государственного контракта. В связи с этим, подача заявок на участие в данных торгах требовала отвлечения денежных средств, что также подтверждает наличие заинтересованности Ответчиков в участии в торгах.

Отсутствие соперничества между указанными хозяйствующими субъектами, и как следствие, заключение государственных контрактов по начальной (максимальной) цене способствует максимизации полученной прибыли и отвечает интересам отдельного участника размещения заказа.

Участники размещения заказа ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания», участвуя, либо не участвуя в аукционе по соответствующим лотам, не соперничали с конкурентами за заключение государственных контрактов, без объективных на то причин, тем самым давая конкурентам возможность беспрепятственно стать победителем аукциона по отдельным лотам и заключить государственный контракт по начальной (максимальной) цене.

При этом, каких-либо обстоятельств, которые бы в равной степени повлияли на такое поведение участников размещения заказа не установлено. Ответчиками таких доказательств также не представлено. Подобное поведение перечисленных

участников размещения заказа свидетельствует о том, что каждому из них было заранее известно о том, кто будет признан единственным участником по конкретному лоту.

Кроме того, в результате подобного поведения ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» при участии в открытом аукционе №28а не была и не могла быть достигнута одна из основных целей Федерального закона №94-ФЗ - эффективное использование средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Не участие ООО НПФ «Циклон», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит» в процедуре аукциона по лоту №3 свидетельствует о совершении ими согласованных действий в пользу ООО «Десстрой». Аналогичное поведение ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит» по лоту №4 свидетельствует о совершении ими согласованных действий в пользу ООО НПФ «Циклон». Не участие ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО «Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ООО НПФ «Циклон» в процедуре аукциона по лоту №5 свидетельствует о совершении ими согласованных действий в пользу ЗАО «Смоленская строительная компания».

Изучив материалы дела, пояснения, представленные Ответчиками, выслушав доводы прибывших на заседание Комиссии представителей Ответчиков, Представителя Лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – Главного управления государственного заказа Смоленской области, Комиссия Смоленского УФАС России пришла к выводу о наличии в действиях ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» при участии в открытом аукционе №28а «На право заключить государственные контракты на выполнение работ по программным объектам «Реконструкция и расширение ОАО «Игоревский деревообрабатывающий комбинат. Строительство завода древесноволокнистых плит. Развитие инфраструктуры в муниципальном образовании «Холм-Жирковский район» Смоленской области», нарушения положений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившихся в совершении данными хозяйствующими субъектами согласованных действий, приведших к поддержанию цен на торгах.

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 Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «НПФ «Циклон», ООО «Десстрой», ООО «Строительная компания «Союз», ООО Финансово-Строительная Компания «Фаворит», ЗАО «Смоленская строительная компания» нарушившими положения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения действий, приводящих к поддержанию цен на торгах.
2. В связи с тем, что государственные контракты заключены, предписание не выдавать.

Подписи членов комиссии <...>