

610020
г.Киров,

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

ул.К.Либкнехта, 55

от « 01 » августа 2013 г.

№ 21/03-13

Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения оглашена 18.07. 2013 года

В полном объеме решение изготовлено 01.08. 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 21/03-13, возбужденное по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Элит-Профиль», Общества с ограниченной ответственностью «Промкомплект» и Общества с ограниченной ответственностью «СтройТорг»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО «ТД ЭКОТЕКС» (вх. ФАС России от 06.12.2012 № 72662-ЭП/12) о нарушении участниками ООО «Элит-профиль», ООО «Промкомплект» и ООО «СтройТорг» антимонопольного законодательства при проведении открытых аукционов в электронной форме (извещение №№ 0101200008112009858, 0153200000212005582, 0131200001012003767).

Заявление было направлено в Кировское УФАС и 28.01.2013 года зарегистрировано в Кировском УФАС.

В заявлении ООО «ТД ЭКОТЕКС» просит обратить внимание и принять меры к организации ООО «СтройТорг» (ИНН 4345288940), которая неоднократно применяет схему «таран», описываемую ФАС России в решении по делу № 111/141-11. В первые минуты аукциона 2 организации ООО «Элит-профиль» и ООО «Промкомплект» делают большое понижение в цене, а после окончания аукциона (во второй этап) ООО «Стройторг» вступает на 3 место, по хорошей и выгодной цене. Поскольку первые два места находятся в РНП, то выигрывает 3 место. Видя такое наглое поведение участников аукциона, ООО «ТД ЭКОТЕКС» пытается препятствовать им, но безрезультатно.

Кировским УФАС сделаны запросы на электронные торговые площадки, на которых проходили аукционы, указанные в заявлении.

Получены ответы и информация.

Приказом руководителя Управления ФАС по Кировской области от 20.02.2013 года №58 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 21/03-13 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Элит-Профиль», Общества с ограниченной ответственностью «Промкомплект» и Общества с ограниченной ответственностью «СтройТорг».

Определением от 20.02.2013 года дело № 21/03-13 назначено к рассмотрению на 27.03.2013 года.

К участию в деле в качестве ответчиков привлечены: Общество с ограниченной ответственностью «Элит-профиль» (г. Киров, ул. Маклина, д. 1А, кв. 10); Общество с ограниченной ответственностью «Промкомплект» (610002, г. Киров, ул. Макаренко, д. 11, кв. 53); Общество с ограниченной ответственностью «СтройТорг» (610000, г. Киров, Октябрьский пр-т, д. 22, кв. 1).

В качестве заявителя привлечено ООО «ТД ЭКОТЕКС».

Также к участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены: Министерство экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области; Государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Областная психиатрическая больница № 3"; Государственный комитет Республики Башкортостан по размещению государственных заказов; Государственное бюджетное стационарное учреждение социального обслуживания системы социальной защиты населения Ишимбайский психоневрологический интернат; Управление государственного заказа и организации торгов Воронежской области; Бюджетное учреждение Воронежской области "Новоусманский дом-интернат для престарелых и инвалидов".

Также была запрошена информация от участников аукциона № 0153200000212005582.

ООО «Гранат» ответило, что в ходе проведения аукциона с номером извещения

0153200000212005582 организация не принимала участия, так как в ходе торгов участники достигли суммы, которая ниже себестоимости общества по указанному товару.

ООО «Карина-М» ответило, что не внесло ценовые предложения в ходе проведения аукциона с номером извещения 0153200000212005582 по причине отсутствия экономической выгоды, поскольку цена контракта была снижена на 55%. Указало, что по итоговой цене невозможно поставить товар.

ООО «Промсервис» указало, что подавало заявку на участие в аукционе с номером извещения 0153200000212005582, но участия не принимала в связи с тем, что было слишком большое снижение цены.

ООО «Паланд» указало, что не принимало участие в аукционе с номером извещения 0153200000212005582, так как последнее ценовое предложение, поданное в ходе проведения аукциона, было ниже себестоимости, следовательно, участие в данном аукционе было нецелесообразным.

Предприниматель <> указала в ответе, что ценовые предложения других участников аукциона 0153200000212005582 превысили минимальный порог рентабельности товаров по данному аукциону, в связи с чем было принято решение о нецелесообразности подачи ценовых предложений.

Ответчики пояснений и документов по делу не предоставили. Не смотря на неоднократное уведомление по всем имеющимся адресам, почтовую корреспонденцию не получали. Явку представителей не обеспечили.

Определением от 27.03.2013 года рассмотрение дела было отложено на 14.05.2013 года.

14 мая 2013 года в заседании комиссии объявлялся перерыв до 20.05.2013 года.

Определением от 20.05.2013 года рассмотрение дела было отложено на 18.07.2013 года.

Изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.

26 октября 2012 года на официальном сайте закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0153200000212005582 о проведении открытого аукциона в электронной форме.

Аукцион с номером извещения 0153200000212005582 проводился на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ».

Краткое наименование аукциона: На поставку мягкого инвентаря.

Уполномоченный орган - Министерство экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области (Российская Федерация, 460000, Оренбургская обл, Оренбург г, площадь Дом Советов).

Начальная (максимальная) цена контракта: 413 640,00 Российский рубль.

Заказчики: государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Областная психиатрическая больница № 3" (Российская Федерация, 462414, Оренбургская обл, Орск г, Геологическая, 29).

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме (по местному времени): 12.11.2012.

Пунктом 15 части 1.2 Документации об аукционе предусмотрено требование к участникам аукциона об отсутствии сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков.

Пунктом 14 части 1.1. Документации об аукционе предусмотрено, что размер обеспечения заявок на участие в открытом аукционе составляет 1% от начальной (максимальной) цены государственного контракта, что составляет 4 136,40 руб. (четыре тысячи сто тридцать шесть рублей сорок копеек).

Всего поступило заявок – 12. Все участники допущены к участию в аукционе.

Приняли участие в аукционе – 4 участника: ООО «Элит-профиль», ООО «Промкомплект», ООО «СтройТорг», ООО «ТД ЭКОТЕКС».

Из информации, представленной электронной площадкой следует, что аукцион начался в 11 часов 25 минут 12.11.2012 года.

Далее в течение 1 минуты 4 секунд цена была снижена с 392 958 рублей до 186 138 рублей.

При этом ценовые предложения подавались поочередно и неоднократно только ООО «Элит-профиль» и ООО «Промкомплект».

Последнее предложение было сделано ООО «Промкомплект» - 186 138 рублей. Предпоследнее предложение сделано ООО «Элит-Профиль» - 206 820 рублей.

Аукцион был завершён 12.11.2012 года в 11 часов 36 минут.

В соответствии с ч. 12 ст. 41.10 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в течение десяти минут с момента завершения в соответствии с частью 11 настоящей статьи открытого аукциона в электронной форме любой участник открытого аукциона вправе подать предложение о цене контракта, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене контракта на аукционе независимо от "шага аукциона", с учетом требований, предусмотренных пунктами 1 и 3 части 9 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 20 ст. 41.10 Закон о размещении заказов в течение одного часа после размещения на электронной площадке протокола, указанного в части 19 настоящей статьи, оператор электронной площадки обязан направить заказчику, в уполномоченный орган такой протокол и вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, поданных участниками открытого аукциона в электронной форме, предложения о цене контракта которых при ранжировании в соответствии с частью 19 настоящей статьи получили первые

десять порядковых номеров, или в случае, если в открытом аукционе в электронной форме принимали участие менее десяти участников открытого аукциона, вторые части заявок на участие в открытом аукционе, поданных такими участниками открытого аукциона, а также документы указанных участников, предусмотренные пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона и содержащиеся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке. В течение этого же срока оператор электронной площадки обязан направить также уведомление указанным участникам открытого аукциона.

В соответствии с ч. 9 ст. 41.11 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, признается победителем открытого аукциона в электронной форме.

Таким образом, при оценке наиболее низкой цены и определении победителя аукциона в электронной форме аукционная комиссия оценивает не только предложения, поступившие до расчетного времени завершения аукциона, но и предложения, поступившие в течение 10 минут после завершения аукциона. Участник, предложивший в течение 10 минут после завершения аукциона наиболее низкую цену может быть признан победителем аукциона.

В течение 10 минут после завершения аукциона были поданы ценовые предложения от ООО «СтройТорг» (дважды) и от ООО «ТД ЭКОТЕКС», в следующем порядке:

В 11:45:07 от ООО «СтройТорг» в сумме 413 600 рублей.

В 11:45:22 от ООО «ТД ЭКОТЕКС» в сумме 398 832,17 рублей.

В 11:46:01 от ООО «СтройТорг» в сумме 390 000 рублей.

Согласно протоколу от 13.11.2012 года ООО «Элит-профиль» и ООО «Промкомплект» признаны несоответствующими требованиям, установленным в соответствии п.2 частью 6 статьи 41.11 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ, п.15 документации об аукционе в электронной форме (наличие сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков).

В результате рассмотрения вторых частей заявок участников аукциона было принято решение о признании победителем открытого аукциона в электронной форме - Общество с ограниченной ответственностью "СтройТорг" с ценой государственного контракта 390 000.00 рублей.

Согласно сведениям Реестра недобросовестных поставщиков ООО «Промкомплект» включено в реестр 19.10.2011 года (реестровый номер РНП.08295-11) на основании решения Чувашского УФАС России.

ООО «Элит-Профиль» включено в реестр 04.07.2012 года (реестровый номер РНП.10079-12) на основании решения Кировского УФАС России.

В соответствии с п. 2 Положения о ведении реестра недобросовестных

поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.05.2007 №292, Реестр ведется в электронном виде путем использования информационной системы, включающей в себя средства программного обеспечения, отвечающие требованиям, установленным настоящим Положением. В соответствии с п. 4 Положения уполномоченный орган размещает сведения, содержащиеся в реестре, на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (далее - официальный сайт) в течение 3 дней со дня их поступления. Таким образом, сведения Реестра являются общедоступными, сведения в отношении конкретных лиц размещены в Реестре до времени проведения аукциона на электронной площадке.

Таким образом, принимая участие в аукционе ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» отдавали себе отчет и должны были понимать, что их заявки будут отклонены. Вместе с тем, снижали цену максимально и поочередно.

При этом все ценовые предложения ООО «СтройТорг», ООО «Элит-профиль» и ООО «Промкомплект» подавались с одного и того же IP адреса – 94.241.219.223.

В соответствии с заключением специалистов ФГБОУ ВПО «ВятГУ», представленным в материалы дела, под IP-адресом понимается уникальный четырехбайтный числовой идентификатор, позволяющий осуществлять доступ в сеть Интернет и однозначно определяющий устройство в сети. При этом неоднократный выход в Интернет разными лицами (не менее трех) в течение 10-15 минут с одного и того же IP-адреса возможен в случае, если данные лица используют одно и то же сетевое устройство (компьютер, ноутбук), либо сетевые устройства, входящие в одну локальную сеть, а также при использовании пользователями прокси-серверов.

Согласно сведениям, предоставленным ОАО «Ростелеком» (письмо от 16.05.2013 № 17-08/326) на запрос Кировского УФАС IP-адрес 94.241.219.223 в период с 11-25 по 11-46 был предоставлен техническому средству с которого осуществлялся выход в сеть Интернет по договору № 112358/УСПД от 11.03.2008, указанный договор зарегистрирован на <>.

При этом из данных, представленных ЗАО «Сбербанк-АСТ» также следует, что заявки на участие в аукционе с номером извещения 0153200000212005582 были поданы ООО «Элит-Профиль», ООО «Промкомплект» и ООО «СтройТорг» также в одного и того же IP-адреса 94.241.210.128. Все три заявки поданы 05.11.2012 года в 17 часов 09 минут, 17 часов 10 минут и в 17 часов 11 минут соответственно.

Комиссией Кировского УФАС также проанализированы сведения и информация относительно проведения других аукционов в электронной форме.

Аукцион с номером извещения 0101200008112009858 проводился на электронной площадке ОАО «Единая электронная торговая площадка».

Краткое наименование аукциона: Открытый аукцион в электронной форме № 4797-з/2 на право заключения гражданско-правового договора на поставку курток

Уполномоченный орган - Государственный комитет Республики Башкортостан по размещению государственных заказов (Российская Федерация, 450008, Башкортостан Респ, Уфа г, ул.Цюрупы, 13).

Заказчики: государственное бюджетное стационарное учреждение социального обслуживания системы социальной защиты населения Ишимбайский психоневрологический интернат (Место нахождения: Российская Федерация, 453214, Башкортостан Респ, Ишимбай г, ул.Северная, д.1"А").

Начальная (максимальная) цена контракта: 618 238,00 рублей.

Согласно пункту 4 раздела 1 «Общие сведения» Документации об аукционе размер обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме составляет 1 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) – 6 182,38 рублей.

Согласно пункту 10 раздела 1 «Общие сведения» Документации об аукционе к участникам размещения заказа дополнительно устанавливается следующее требование, предусмотренное пунктом 2 части 2 статьи 11 Федерального закона № 94-ФЗ: отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участнике размещения заказа.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме (по местному времени): 03.12.2012.

Общее количество заявок – 12.

Дата и время начала аукциона: 03.12.2012 08 часов 16 минут.

Дата и время окончания аукциона: 03.12.2012 08 часов 29 минут 31 секунда.

Дата и время окончания с учетом десяти минут с момента завершения аукциона: 03.12.2012 08 часов 39 минут.

В период с начала аукциона и до 08 часов 19 минут 31 секунды цена была снижена с 618 238,00 до 92 735,70 рублей.

При этом ценовые предложения подавались поочередно участниками №4 и №5: ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» соответственно.

Последнее предложение по цене в 92 735,70 рублей сделано ООО «Промкомплект».

Предпоследнее предложение сделано ООО «Элит-Профиль» - 123 647,60 рублей.

В течение 10 минут после завершения аукциона были поданы ценовые предложения от ООО «СтройТорг» (трижды), ООО «ТД ЭКОТЕКС» (дважды) и ООО «Таганай-Урал» (один раз).

ООО «СтройТорг» предложена цена – 435 000 рублей.

По итогам аукциона заявки ООО «Промкомплект» и ООО «Элит-Профиль» признаны несоответствующими требованиям документации - сведения об участнике размещения заказа представлены в реестре недобросовестных поставщиков (п. 2 ч. 2 ст. 11 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 г.).

Победителем открытого аукциона в электронной форме признан ООО «СтройТорг», который предложил наиболее низкую цену контракта - 435 000,00 рублей.

При этом заявки на участие в аукционе по данным ОАО «Единая электронная торговая площадка» от ООО «СтройТорг», ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» были поданы с одного IP адреса – 89.254.198.9-89.254.198.9, 89.254.198.9.

Согласно сведениям, предоставленным ОАО «Ростелеком» (письмо от 16.05.2013 № 17-08/326) на запрос Кировского УФАС IP-адрес 89.254.198.9 в период с 08 часов 16 минут по 08 часов 39 минут 03.12.2012 был предоставлен техническому средству, с которого осуществлялся выход в сеть Интернет по договору № 112509/УСПД от 03.03.2008, указанный договор зарегистрирован на <>

При этом подача заявок на электронную площадку ООО «Промкомплект», ООО «Элит-Профиль» и ООО «СтройТорг» также была осуществлена с одного IP-адреса 89.254.198.9, т.е. с того же с которого в последующем вносились ценовые предложения. Все три заявки были поданы 27.11.2012 года в 15 часов 04 минуты, 15 часов 14 минут и в 15 часов 18 минут соответственно.

Согласно сведениям, предоставленным ОАО «Ростелеком» (письмо от 16.05.2013 № 17-08/326) на запрос Кировского УФАС IP-адрес 89.254.198.9 в период с 15 часов 04 минут по 15 часов 19 минут 27.11.2012 был предоставлен техническому средству, с которого осуществлялся выход в сеть Интернет по договору № 112509/УСПД от 03.03.2008, указанный договор зарегистрирован на <>

Аукцион с номером извещения 0131200001012003767 проводился на электронной площадке www.rts-tender.ru.

Краткое наименование аукциона: 1017/ Лот №3 Открытый аукцион в электронной форме на право заключить гражданско-правовые договоры на поставку мягкого инвентаря для нужд бюджетного учреждения Воронежской области

"Новоусманский дом-интернат для престарелых и инвалидов" субъектами малого предпринимательства.

Уполномоченный орган - Управление государственного заказа и организации торгов Воронежской области (Российская Федерация, 394036, Воронежская обл, Воронеж г, Карла Маркса, 80).

Заказчик - Бюджетное учреждение Воронежской области "Новоусманский дом-интернат для престарелых и инвалидов" (Место нахождения: Российская Федерация, 396315, Воронежская обл, Новоусманский р-н, Рождественская Хава с, Механизаторов, 18).

Начальная (максимальная) цена контракта - 139 100,00 рублей.

Пунктом 13 раздела 1.2 Информационной карты документации об открыто аукционе предусмотрено требование к участникам об отсутствии сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков.

Пунктом 19 Информационной карты документации предусмотрено, что размер обеспечения заявок на участие в аукционе составляет 2% от начальной цены контракта.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме - 30.11.2012.

Количество заявок – 9. Все участники допущены к участию в аукционе.

Снижение начальной цены 70%.

Время начала аукциона – 9:25.

Время окончания аукциона – 9:38. С учетом 10 минут после окончания аукциона – 9:48.

Сценарий проведения аукциона соответствует двум ранее описанным: предложение ООО «Элит-Профиль» составило 41 730 рублей (время поступления – 9:28:01), ООО «Промкомплект» - 48 685 рублей (время поступления – 9:27:09).

Предложение ООО «Стройторг» поступило в 9 часов 37 минут 30 секунд и составляло 96 300 рублей, что больше, чем предложения ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект», но чуть меньше предложения сделанного в ходе аукциона предпринимателем Зиман С.М. в 09 часов 26 минут 12 секунд в размере 96 674,5 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 03.12.2012 года заявки ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» признаны не соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе в электронной форме: сведения об участниках размещения заказа находятся в реестре недобросовестных поставщиков.

В результате рассмотрения вторых частей заявок победителем с ценой в 96 300 рублей признано ООО «СтройТорг».

Оценивая участие в аукционах ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» комиссия УФАС также учитывает информацию, предоставленную УМВД РФ по Кировской области.

В письме от 17.01.2013 года № б/м-47 УМВД РФ по Кировской области указывает следующее.

ООО «Промкомплект» зарегистрировано в ИФНС России по г. Кирову 29.10.2010 года. Единственным учредителем и директором организации является <>. Юридическим адресом ООО «Промкомплект» является адрес местожительства <>. Согласно данных Кировского адресного бюро, 29.07.2011 года <>. выписана с адреса <> по решению суда и в настоящее время регистрации по месту жительства не имеет. В данной квартире <> не появлялась уже более года, в ходе проверки установить местонахождение <> не представилось возможным.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Элит-профиль» зарегистрировано в ИФНС по г. Кирову 13.10.2011 года. Единственным учредителем и директором организации является <> года рождения, зарегистрированный по адресу: <>. Юридическим адресом ООО «Элит-Профиль» является адрес места жительства <>. В ходе проверки установлено, что 09.11.2012 <>. арестован по подозрению в совершении преступлений, предусмотренных ст. 158 УК РФ и находится в следственном изоляторе №23 УФСИН России по Кировской области.

УМВД по Кировской области делает вывод о том, что собранные данные дают основания полагать, что установленные лица, являясь директорами организаций, фактически не осуществляют руководство ими, что свидетельствует о том, что данные организации не осуществляют предпринимательской деятельности.

Системное значительное снижение цены ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» при участии в электронных аукционах без реального намерения заключить контракт (обязаны были понимать, что заявки будут отклонены в виду наличия сведений в реестре недобросовестных поставщиков) в совокупности с информацией, предоставленной УМВД свидетельствует о том, что данные общества участвовали в торгах с иной целью, нежели победа в аукционе и заключение по его итогам контракта.

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 (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями

иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального 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.

С учетом однородности товаров (работ, услуг), выставленных на аукцион, хозяйствующие субъекты, принявшие участие в аукционе являются конкурентами, осуществляют (планируют осуществлять) деятельность на одном товарном рынке.

При этом комиссия УФАС руководствуется также правовой позицией сформулированной Высшим Арбитражным Судом РФ в постановлении Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10, согласно которой из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. При таких обстоятельствах отсутствует необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками соглашения, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

Комиссия УФАС приходит к выводу о том, что обстоятельства участия ООО «СтройТорг», ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» в аукционе № 0153200000212005582 в совокупности с обстоятельствами проведения аукционов в электронной форме с номерами извещений 0101200008112009858 и 0131200001012003767, поведение на них участников ООО «СтройТорг», ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» свидетельствуют о заключении между указанными участниками устного соглашения (договоренности), которое предусматривало поддержание цены на торгах – аукционах в электронной форме с номерами извещений 0153200000212005582, 0101200008112009858 и 0131200001012003767.

Наличие соглашения между указанными участниками подтверждается следующими фактами.

1. Вход на электронную площадку при участии в аукционах с номерами

извещений 0153200000212005582 и 0101200008112009858 осуществлялся данными обществами с одних и тех же IP-адресов.

2. При этом данные IP-адреса были предоставлены техническому средству, с которого осуществлялся выход в сеть Интернет по одному и тому же договору, указанный договор зарегистрирован на одного и того же абонента (физическое лицо).
3. Заявки на участие в аукционах с номерами извещений 0153200000212005582 и 0101200008112009858 подавались обществами относительно в одно и то же время и также с одних и тех же IP-адресов.
4. Одинаковые, однотипные причины отклонения вторых частей заявок ООО «Промкомплект» и ООО «Элит-Профиль» при участии в двух разных аукционах, проводимых в разное время: нахождение в реестре недобросовестных поставщиков.
5. Осведомленность ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» о том, что их заявки будут отклонены презюмируется комиссией УФАС, поскольку данное обстоятельство следует из правил проведения аукционов, установленных законом, и должно было быть известно обществам при том, что они неоднократно участвуют в электронных торгах.

При этом комиссия отмечает, что подача заявки на участие в торгах является юридически значимым действием, осуществляемым участником размещении заказа. В случае признания участника победителем, контракт исполняется, в том числе, на условиях, предложенных участником и отраженных в его заявке. Следовательно, добросовестный участник должен уделять повышенное внимание содержанию подаваемой им заявки. В данном случае, напротив, заявки участников картельного соглашения содержат одни и те же ошибки.

6. Отсутствие рационального объяснения расходов ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» по внесению обеспечения заявок для участия в аукционах при реальном отсутствии цели заключения контракта по итогам торгов, кроме того объяснения, что такое поведение имеет иную мотивацию и является результатом реализации группового «стратегического» поведения, направленного на предоставление преимуществ иному определенному участнику торгов.

При этом комиссия УФАС отмечает, что частью 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что 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, финансовые затраты на участие в аукционе экономически нецелесообразны и могут быть выгодными только в случае наличия намерения участника заключить по его итогам договор.

7. ООО «Элит-Профиль», ООО «Промкомплект» и ООО «СтройТорг» при участии в аукционах с номерами извещений 0153200000212005582, 0101200008112009858 и 0131200001012003767 реализовывали единую стратегию поведения: двое из участников Соглашения в течение короткого промежутка времени поочередно снижали цену лота на существенную величину, пока не убедились, что

добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона; затем, третий участник Соглашения в течение десяти минут следующих после окончания аукциона предлагает цену, незначительно ниже начальной (максимальной) цены контракта или незначительно ниже цены независимого иного участника, сделанного в ходе аукциона, что должно привести к признанию победителем такого третьего участника, поскольку заранее известно, что вторые части двух остальных участников Соглашения будут признаны не соответствующими документации аукциона в связи с нахождением таких участников в Реестре недобросовестных поставщиков.

Подобная схема обеспечения заключения муниципального контракта с избранной организацией по цене, максимально приближенной к начальной (максимальной) цене лота, стала возможна в результате сформулированных в части 3 статьи 41.9, части 1 статьи 41.11 Закона № 94-ФЗ правил, согласно которым решение о допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме принимается на основании результатов рассмотрения только первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, а окончательное решение о заключении контракта принимается после рассмотрения вторых частей указанных заявок, которое проводится после процедуры аукциона. Таким образом, Законом № 94-ФЗ была установлена возможность допуска к участию в процедуре аукциона организаций, объективно не отвечающих требованиям, предъявляемым к участникам аукциона, лишив при этом организаторов аукционов возможности отсева этих организаций до их допуска к процедуре проведения аукциона.

Как видно, данными пробелами и несоответствиями Закона № 94-ФЗ пользуются недобросовестные организации, создающие условия для победы в аукционе организациям, предлагающим не самые выгодные предложения из возможных.

Рассмотренное поведение ООО «СтройТорг», ООО «Элит-Профиль» и ООО «Промкомплект» свидетельствует об их договоренности, которую они реализовывали с целью введения добросовестных участников аукциона в заблуждение и выведения их своими противоправными действиями из конкурентной борьбы.

Достигнутое соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб потребителям.

При оценке дохода участников соглашения от реализации достигнутого соглашения комиссия УФАС приходит к выводу о том, что такой доход получен ООО «СтройТорг» в результате реализации и достижения цели соглашения при участии в аукционе с номером извещения 0153200000212005582 составил 390 000,00 рублей, при участии в аукционе с номером извещения 0101200008112009858 - 435 000,00 рублей, при участии в аукционе с номером извещения 0131200001012003767 - 96 300 рублей. Общий размер дохода ООО «СтройТорг» о реализации соглашения при участии в трех аукционах составил 921 300 рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 178 Уголовного кодекса РФ недопущение, ограничение или устранение конкуренции путем заключения хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), неоднократного злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок, является уголовно наказуемым деянием, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекли извлечение дохода в крупном размере.

При этом в соответствии с примечанием к указанной статье доходом в крупном размере признается доход, сумма которого превышает пять миллионов рублей, а крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей.

С учетом обстоятельств дела комиссия УФАС приходит к выводу об отсутствии оснований для направления настоящего решения в правоохранительные органы для проведения проверки на предмет наличия признаков преступления.

В соответствии со ст. 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, образует состав административного правонарушения. В связи с чем, комиссия приходит к выводу о необходимости передачи материалов дела должностному лицу Кировского УФАС для возбуждения дел об административных правонарушениях.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «СтройТорг», Общество с ограниченной ответственностью «Элит-Профиль» и Общество с ограниченной ответственностью «Промкомплект» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении (договоренности), которое привело (могло привести) к поддержанию цен на торгах в открытых аукционах в электронной форме с номерами извещений 0153200000212005582, 0101200008112009858 и 0131200001012003767.
2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Кировского УФАС для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.