

РЕШЕНИЕ

по делу № 13-11к

21.03.2013 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела №13-11к о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии,

в присутствии представителей:

заявителя: ОАО «Хлебозавод №1» <...>, <...>, <...>,

ответчиков: ООО «Альянс-агро» - <...>, ООО «Липецкрегион» - <...>, ООО «Альянс-агро» - ИП Гоцак В.П. - <...>,

рассмотрев дело №13-11к, возбужденное по заявлению ОАО «Хлебозавод №1» в отношении ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. по признакам нарушения, предусмотренного п.2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

установила:

20.11.2012 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило заявление ОАО «Хлебозавод №1» (далее — заявитель) о наличии ограничивающего конкуренцию соглашения между участниками размещения заказа: ООО «Альянс-агро» (ответчик 1), ООО «Липецкрегион» (ответчик 2), ИП Гоцак В.П. (ответчик 3), которое привело к поддержанию цены при проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (реестровый номер торгов – 0131300000612004076) (далее — аукцион).

Приказом <...> Воронежского УФАС России от 28.01.2013 года № 08 возбуждено дело № 13-11к в отношении ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. по признакам нарушения, предусмотренного п.2 ч.1 ст.11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 28.01.2013 года рассмотрение дела №13-11к назначено на 12.02.2013 года.

12.02.2013 года, в связи с неявкой ответчиков, рассмотрение дела отложено на 19.02.2013 года.

19.02.2013 года в связи с не предоставлением ответчиками пояснений по обстоятельствам, изложенным в заявлении, рассмотрение дела отложено на 01.03.2013 года.

01.03.2013 года в связи с не предоставлением ООО «Альянс-агро» письменных объяснений по существу дела, рассмотрение дела отложено на 12.03.2013 года.

12.03.2013 года для вынесения решения объявлялся перерыв до 15.03.2013 года.

Изучив материалы дела, истребованные документы, выслушав пояснения сторон, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии между ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцаком В.П. ограничивающего конкуренцию соглашения, которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (реестровый номер торгов – 0131300000612004076) и участия в данном соглашении.

Указанный вывод следует из существующих обстоятельств и доказательств, имеющихся в материалах дела.

31.10.2012 года уполномоченным органом - Администрацией городского округа город Воронеж на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения

контрактов на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (совместные торги) (реестровый номер торгов – 0131300000612004076).

Начальная (минимальная) цена контрактов - 1001523,00 рублей.

Согласно ч. 3 ст. 41.8 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

Согласно протоколу от 16.11.2012 года рассмотрения первых частей заявок к участию в аукционе допущены участники размещения заказа с заявками: №1 (ОАО «Хлебозавод №1», №2 (ООО «Липецкрегион»), №3 (ООО «Альянс-агро»), №6 (ИП Гоцак В.П.).

19.11.2012 года состоялся аукцион. Место проведения аукциона - ОАО «Единая электронная торговая площадка».

Согласно ст. 41.10 Закона о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме участники открытого аукциона подают предложения о цене контракта, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене контракта на величину в пределах "шага аукциона", который составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта. При проведении открытого аукциона в электронной форме устанавливается время приема предложений участников открытого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения открытого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение открытого аукциона, после снижения начальной (максимальной) цены контракта или текущего минимального предложения о цене контракта на аукционе. В течение десяти минут с момента завершения 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 Законом о размещении заказов.

В соответствии с протоколом от 19.11.2012 года проведения открытого аукциона в электронной форме № 0131300000612004076 в аукционе участвовали лица с заявками №№ 2,3,6 (ООО «Липецкрегион», ООО «Альянс-агро», ИП Гоцак В.П., соответственно).

Согласно сведениям, предоставленным ОАО «Единая электронная торговая площадка», ценовые предложения участников размещения заказа осуществлялись в следующем порядке:

Участники	Ценовое предложение, рублей	Время подачи
Участник № 3	996 515,39	2012-11-19 12:00:51.979
Участник № 2	946 439,24	2012-11-19 12:01:13.306
Участник № 6	896 363,09	2012-11-19 12:01:29.769
Участник № 2	846 286,94	2012-11-19 12:01:50.806
Участник № 6	796 210,79	2012-11-19 12:01:57.295
Участник № 2	746 134,64	2012-11-19 12:02:11.554
Участник № 6	696 058,49	2012-11-19 12:02:30.815
Участник № 2	645 982,34	2012-11-19 12:02:43.356

Участник № 6	595 906,19	2012-11-19 12:02:56.897
Участник № 2	545 830,04	2012-11-19 12:03:15.611
Участник № 6	495 753,89	2012-11-19 12:03:22.326
Участник № 2	445 677,74	2012-11-19 12:03:58.661
Участник № 6	420 000,00	2012-11-19 12:04:55.361

Таким образом, в ходе проведения аукциона от ООО «Альянс-агро» поступило единственное ценовое предложение, незначительно отличающееся от начальной (минимальной) цены контракта - 996515,39 руб., затем в течение короткого промежутка времени (четырёх минут) двумя другими участниками размещения заказа: ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. поочередно подавались предложения, в результате чего цена контракта была снижена на 58,1% (до 420 000, 00 рублей). После чего аукцион завершился.

Согласно ч. 1 ст. 41.11 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на соответствие их требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

На основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме аукционной комиссией принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме (ч.2 ст. 41.11 Закона о размещении заказов).

Согласно ч.2 ст.11 Закона о размещении заказов заказчик, уполномоченный орган вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков.

Такое требованием установлено пунктом 7.5 документации об аукционе.

В соответствии с ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме в случае несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона, признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с протоколом от 19.11.2012 года подведения итогов аукциона в электронной форме №0131300000612004076 заявки ООО «Липецкрегион» и ИП Гоцак В.П., в связи с нахождением данных лиц в реестре недобросовестных поставщиков, признаны несоответствующими требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме. Аукцион признан несостоявшимся.

Контракты по итогам аукциона заключены с ООО «Альянс-агро» по цене, предложенной данным участником размещения заказа - 996 515,39 руб.

Таким образом, ООО «Липецкрегион» и ИП Гоцак, не имея намерений на заключение контракта, с целью введения в заблуждение добросовестных участников аукциона, совершили заведомо спланированные действия, направленные на демпинговое снижение цены контракта, что привело к нецелесообразности подачи иными участниками аукциона ценовых предложений и тем самым обеспечило возможность заключения контракта третьему участнику соглашения - ООО «Альянс-агро» по цене, приближенной к максимальной.

Указанное поведение ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. свидетельствует о наличии между ними договоренности, которую они реализовывали с целью выведения добросовестных участников аукциона из конкурентной борьбы.

Наличие соглашения между ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцаком

В.П. подтверждается следующими фактами.

IP-адрес является персональным (цифровым) идентификатором получателя услуг доступа к интернету; выделяется клиенту IP-адреса техническим способом, на платной основе некоммерческой организацией, являющейся региональным Интернет регистратором.

Как следует из справки, предоставленной ОАО «Единая электронная торговая площадка», в период проведения аукциона ценовые предложения от ООО «Липецкрегион», ООО «Альянс-агро», ИП Гоцак В.П. поступали с одного IP адреса: 213.129.127.252.

В соответствии с письмом интернет-провайдера - ЗАО «Юго-Восток ТрансТелеКом» IP адрес: 213.129.127.252 зарегистрирован за пользователем - ООО «Альянс-агро», адрес подключения: г. Воронеж, уд. Дорожная, 24г, оф. 302.

В соответствии с договором № 29-Д-А от 01.06.2012 года ООО «Альянс-агро» пользуется на правах аренды частью помещения, расположенного по адресу: г. Воронеж, уд. Дорожная, 24г, оф. 302, 303.

В ходе подготовки к участию в аукционе ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. преднамеренно исключили возможность положительного рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе. Так, данные лица включены в реестр недобросовестных поставщиков решениями Воронежского УФАС России от 15.08.2011 года № 262-рнп и № 263-рнп в связи с уклонением от подписания государственного контракта на поставку лекарственных средств (номер торгов - М95). Вместе с тем, торговля лекарственными средствами не относится к видам деятельности, осуществляемым данными хозяйствующими субъектами; соответствующей лицензией, предусмотренной ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» данные лица не обладают. Таким образом, ООО «Липецкрегион» и ИП Гоцак В.П. совершили заведомо запланированные однотипные действия, целью которых явилось включение их в реестр недобросовестных поставщиков.

Зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя Гоцак Виктор Петрович является единственным учредителем и директором ООО «Липецкрегион», таким образом, в соответствии с п.2 ч.1 ст.9 Закона о защите конкуренции ИП Гоцак В.П. и ООО «Липецкрегион» входят в одну группу лиц, следовательно, действуют на товарном рынке как единый хозяйствующий субъект.

Из устных пояснений <...> ООО «Альянс-агро» <...> следует, что он лично знаком с Гоцаком В.П., поскольку тот ранее являлся его деловым партнером, что указывает о наличии взаимоотношений между ответчиками.

Комиссией также принят во внимание тот факт, что Гоцак Виктор Петрович на рассмотрение дела не явился, письменных пояснений по существу дела не направил. В ходе рассмотрения дела представитель последнего - <...> на поставленные Комиссией вопросы ответить затруднился, мотивируя данный факт своей неосведомленностью в отношении обстоятельств дела.

В соответствии с имеющимися сведениями (учредительные документы, выписки из ЕГРЮЛ, ЕГРИП) виды деятельности ОАО «Хлебозавод №1» - производство хлеба и мучных кондитерских изделий, оптовая и розничная торговля хлебом и хлебобулочными изделиями; ООО «Альянс-агро» - оптовая торговля картофелем, овощами, фруктами, прочая оптовая торговля; ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. - оптовая торговля пищевыми продуктами.

Пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как 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.

Товарные границы рынка определяются в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКВЭД). Согласно Порядку проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденному Приказом ФАС России от 25.04.2006г. № 108 антимонопольный орган наделяется правом определения продуктовых границ товарного рынка, географических границ, субъектов товарного рынка и др.

Предметом аукциона является закупка хлебобулочных и мучных кондитерских изделий.

Рынок услуг по оптовой торговле хлебобулочными изделиями (ОКВЭД — 51.38.24) в Воронежской области является низкоконцентрированным с развитой конкуренцией.

В соответствии с п. 2 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

В пункте 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», указано, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Данный пункт постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации применим и к доказыванию соглашений. Иное применение указанных разъяснений будет являться неверным толкованием норм материального права, что подтверждается постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа № Ф09-6977/11 от 02.11.2011 по делу № А71-992/2011 оставленному в силе определением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № ВАС-15592/11 от 13.02.2012.

Согласно правовой позиции, сформированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» последствиям.

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

Таким образом, из имеющихся материалов дела усматривается, что в результате достижения устного соглашения между ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», ИП Гоцак В.П. указанные лица реализовали модель группового поведения, состоящую из действий, направленных на поддержание цены на торгах, повлекших

ограничение конкуренции путем исключения из конкурентной борьбы ОАО «Хлебозавод №1».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия **решила:**

1. Признать ООО «Альянс-агро», нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Липецкрегион», ИП Гоцаком В.П., которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (реестровый номер торгов – 0131300000612004076).

2. Признать ООО «Липецкрегион» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Альянс-агро», ИП Гоцаком В.П., которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (реестровый номер торгов – 0131300000612004076).

3. Признать ИП Гоцака В.П. нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «Альянс-агро», ООО «Липецкрегион», которое привело к поддержанию цены при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку хлебобулочных и мучных кондитерских изделий на 1 полугодие 2013 г. для МБДОУ Ленинского района (реестровый номер торгов – 0131300000612004076).

4. Выдать ООО «Альянс-агро» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

5. Выдать ООО «Липецкрегион» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

6. Выдать ИП Гоцаку В.П. предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии со ст. 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Резолютивная часть объявлена 15.03.2013г.

Решение изготовлено в полном объеме 21.03.2013г.

Председатель Комиссии

Члены комиссии