

**ГУП МО по строительству
реконструкции, ремонту и
содержанию автомобильных дорог
«Ногинский автодор»**

142410, Московская обл., Ногинский р-н, г. Ногинск, Электростальское ш., д.21

ОАО ДЭП №19

142410, Московская обл., Ногинский р-н, г. Ногинск, Электростальское ш., д.14

РЕШЕНИЕ

**по делу № 05-15/25-12 о нарушении
антимонопольного законодательства**

14 сентября 2012 года
Москва

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: председателя Комиссии – «__», заместителя руководителя управления; членов Комиссии – «__», заместителя начальника отдела контроля товарных рынков; «__», главного государственного инспектора отдела контроля закупок; «__», ведущего специалиста-эксперта отдела контроля товарных рынков, рассмотрев дело

№ 05-15/25-12 по признакам нарушения ГУП Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» (место нахождения: 142410, Московская обл., Ногинский р-н, г. Ногинск, Электростальское ш., д.21) и ФГУ ДЭП №19 (место нахождения: 142410, Московская обл., Ногинский р-н, г. Ногинск, Электростальское ш., д.14) ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»)

УСТАНОВИЛА:

По результатам внеплановой проверки деятельности Администрации муниципального образования город Ногинск Московской области, проведенной Московским областным УФАС России, а также рассмотрения документов, материалов и сведений, представленных Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Московской области (вх. №50/к38 от 05.05.2012), Московским областным УФАС России в отношении ГУП Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» и ФГУ ДЭП №19 возбуждено дело №05-15/25-12 о нарушении ч.1 ст.11 Закона «О защите конкуренции» в части заключения ограничивающего конкуренцию соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке производства общестроительных работ по строительству автомобильных дорог, которое привело к поддержанию цен на торгах (далее – Дело №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства).

Рассмотрев материалы Дела №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

ГУП Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» (далее - ГУП «Ногинский автодор») является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Распоряжением министерства имущественных отношений Московской области №473 от 25.09.2003. ГУП Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» внесено в Единый

государственный реестр юридических лиц за №1035006108213.

На основании приказа ГУ Московской области Мосавтодор №98-1 от 06.05.99 и ГУ Московской области «Управление автомобильных дорог Московской области «МОСАВТОДОР» №07.1/28 от 10.03.2003, генеральным директором ГУП «Ногинский автодор» является «__».

В соответствии с представленными документами, основным видом деятельности ГУП Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» является строительство, реконструкция, ремонт и содержание автомобильных дорог.

ОАО «ДЭП №19» создано путем преобразования ФГУ ДЭП №19 на основании распоряжения Правительства РФ №1272-р от 01.09.2012, приказа Федерального агентства по управлению государственным имуществом №300 от 06.10.2008 и распоряжениями Территориального агентства по управлению государственным имуществом в Московской области №724 от 31.12.2009 и №50 от 30.01.2012, и является его правопреемником. ОАО «ДЭП №19» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц за № 1125031002634.

На основании Распоряжения Территориального агентства по управлению государственным имуществом в Московской области №724 от 31.12.2009, генеральным директором ОАО «ДЭП №19» является «__».

В соответствии с представленными документами, основным видом деятельности ОАО «ДЭП №19» является строительство, реконструкция, ремонт и содержание автомобильных дорог.

Таким образом, ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» осуществляют деятельность на одном товарном рынке и следовательно являются конкурентами.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу :

http://zakupki.gov.ru/pgz/public/action/orders/info/common_info/show?notificationId=497568 02.04.2011 размещено Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту дорожного полотна на пл.Ленина в г.Ногинск с реестровым номером

– 0148300008111000016 (далее - Аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 498 219 (один миллион четыреста девяносто восемь тысяч двести девятнадцать) руб. 45 коп. в соответствии с извещением о проведении открытого аукциона.

Дата и время проведения открытого аукциона - 25.04.2011 в 11:55.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона, комиссией заказчика было принято решение о соответствии 2-х участников требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме: Федеральное государственное унитарное дорожное эксплуатационное предприятие №19 (на момент вынесения Решения - ОАО «ДЭП №19») и Государственное унитарное предприятие Московской области по строительству реконструкции, ремонту и содержанию автомобильных дорог «Ногинский автодор» (далее – ГУП «Ногинский автодор»).

Победителем Аукциона признано ГУП «Ногинский автодор» с ценой контракта 1 473 352 (один миллион четыреста семьдесят три тысячи триста пятьдесят два) руб. 55 коп.

Дата заключения контракта - 10.05.2011.

Номер контракта - 0148300008111000016-0089095-01.

Согласно материалам, полученным Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Московской области в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий, 25.04.2011 (дата проведения Аукциона) «__» и «__» вели между собой телефонные переговоры, свидетельствующие о достижении определенной договоренности относительно указанного Аукциона.

В частности, в 8 часов 45 минут, в телефонном разговоре «__» и «__» подтвердили свои намерения по участию в Аукционе и определили тактику поведения на нем (Победителем в Аукционе становится ГУП «Ногинский автодор»).

В очередном телефонном разговоре, состоявшемся между «__» и «__» в 9 часов 46 минут, указанные должностные лица подтвердили свою договоренность о победителе указанного Аукциона.

В 12 часов 04 минуты в телефонном разговоре, «__» поинтересовался у «__» целью снижения последним стоимости контракта на 0.5%.

В ответ «__» сообщил о наличии обязанности каждого участника Аукциона по снижению указанной цены.

«__» известил своего собеседника об отсутствии указанной обязанности и о том, что «__» сбивает цену контракта.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона, в 11 часов 56 минут ОАО «ДЭП №19» сделало предложение по цене контракта в размере 1480843.65 руб. В 12 часов 04 минуты ГУП «Ногинский автодор» сделало предложение по цене контракта в размере 1473352.55 руб. и стало победителем Аукциона.

На основании изложенного, Комиссия считает, что действия ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор», зафиксированные в протоколе подведения итогов Аукциона, соответствуют договоренностям о прекращении конкурентной борьбы при участии в указанном Аукционе, достигнутым в ходе телефонных переговоров между генеральными директорами ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор».

В соответствии с материалами Дела №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства, ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» не отрицают факт проведения вышеуказанных телефонных переговоров между генеральными директорами ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор».

Комиссия отмечает, что на дату принятия Решения по делу №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства, материалы, полученные Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Московской области в ходе проведения оперативно-розыскных мероприятий в установленном порядке не отменены и имеют юридическую силу.

Кроме того, Комиссия исходит из презумпции добросовестности и достоверности предоставленных материалов.

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 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.

На основании изложенного, Комиссией в действиях ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» установлен факт нарушения п.2 ч.1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» в части заключения ограничивающего конкуренцию соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке производства общестроительных работ по строительству автомобильных дорог, которое привело к поддержанию цен на торгах.

Закон «О защите конкуренции» устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в ГК РФ.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). 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. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

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

В рамках рассмотрения Дела №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства установить размер дохода, полученного ГУП «Ногинский автодор» вследствие заключения ограничивающего конкуренцию соглашения, а также размер ущерба, причиненного вследствие заключения ограничивающего конкуренцию соглашения, не представляется возможным.

По мнению Комиссии, в действиях генерального директора ОАО «ДЭП №19» и генерального директора ГУП «Ногинский автодор» могут содержаться признаки противоправного деяния, предусмотренного ст. 178 УК РФ.

Основания для выдачи ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации ограничивающего конкуренцию соглашения отсутствуют в связи с завершением исполнения государственного контракта, заключенного по результатам Аукциона.

В соответствии со ст. 22 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4, ст. 41 ч. 1, ст.48, ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» нарушившим п.2 ч.1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения ограничивающего конкуренцию соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке производства общестроительных работ по

строительству автомобильных дорог, которое привело к поддержанию цен на торгах, а именно на открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту дорожного полотна на пл.Ленина в г.Ногинск с реестровым номером 0148300008111000016.

2. В связи с прекращением действия ограничивающего конкуренцию соглашения, указанного в п.1, рассмотрение дела №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» прекратить.

3. Материалы дела №05-15/25-12 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Московского областного УФАС России для привлечения ОАО «ДЭП №19» и ГУП «Ногинский автодор» к административной ответственности в соответствии со ст.14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Направить материалы данного Дела в ГУ МВД России по Московской области для рассмотрения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам противоправного деяния, предусмотренного ст.178 УК РФ.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного Решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

« _____ »

Члены Комиссии

« _____ »

« _____ »

« _____ »

« _____ »

(499) 500-15-27