Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения объявлена 24 января 2013г.

Решение в полном объеме изготовлено 25 января 2013г.

г. Липецк

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 156, возбужденное по признакам нарушения ООО «Строй Союз», ООО «Союз48», ООО «Максторг» пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителя ООО «Строй Союз» — Суворовой Ю.А., в отсутствие представителей ООО «Союз48» и ООО «Максторг» (уведомлены надлежащим образом),

У С Т А Н О В И Л А:

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области (далее — Липецкое УФАС России, Управление) от 18.12.2012г. № 365 возбуждено дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Основанием для возбуждения дело № 156 послужили:

1. Материалы, собранные Липецким УФАС России по результатам анализа документации по открытым аукционам в электронной форме № 0163000142120000029, № 0346300123512000001, № 0146300011612000227.

2. Представленные ООО «Строй Союз» по запросам Управления (вх. № 5558 от 20.11.2012г., № 5839 от 06.12.2012г.) материалы и сведения, имеющие отношение к рассматриваемым Комиссией обстоятельствам.
3. Информация, представленная оператором торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» по запросу Липецкого УФАС России (вх. № 5033-Д/12 от 02.11.2012г.).
4. Информация, представленная оператором торговой площадки ОАО «Единая электронная торговая площадка» по запросу Липецкого УФАС России (вх. № 7266 от 07.11.2012г.).
5. Сведения о принадлежности IP-адреса: 91.192.61.21, запрошенные Липецким УФАС России у провайдера - ООО «Липецкие кабельные сети», предоставляющего Ответчикам доступ в информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет" (вх. № 1088 от 21.11.2012г.).
6. Сведения, представленные ООО «БОСКО» по запросу Липецкого УФАС России (вх. от 22.01.2013г.).

Определением о назначении дела № 156 о нарушении антимонопольного законодательства от 18.12.2012г. к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков привлечены: ООО «Строй Союз» (ул. 8 Марта, д.15, г. Липецк, 398000), ООО «Союз48» (ул. Гагарина, д.6, г. Липецк, 398000), ООО «Максторг» (ул. Красноармейская, 1, комната 32, г. Самара, 443010). Доказательства о надлежащем уведомлении ответчиков имеются в материалах дела.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Комиссия Липецкого УФАС России рассмотрела материалы дела № 156, заслушала мнение представителя, и установила, что ООО «Строй Союз», ООО «Союз48», ООО «Максторг» до 19 июля 2012 года заключили устное соглашение (далее - Соглашение), которое предусматривало поддержание цен на аукционах в электронной форме: № 0163000142120000 29, № 0346300123512000001, № 0146300011612000227 и участвовали в нем до 16 августа 2012 года включительно.

Наличие Соглашения между ООО «Строй Союз», ООО «Союз48», ООО «Максторг» при участии в открытых аукционах в электронной форме подтверждается следующими фактами:

1. Вход на сайт электронных площадок во время проведения перечисленных аукционов, все действия Ответчиков по размещению и изменению документации, а также подача заявок, постоянно осуществлялись с одного IP-адреса: 91.192.61.21.

2 . IP-адрес: 91.192.61.21 зарегистрирован на ООО «БОСКО». Установлено, что ООО «СтройСоюз» и ООО «Продальянс» арендуют у ООО «БОСКО» помещения по адресу: г. Липецк, ул. 8-е Марта, владение 15, что подтверждается договорами аренды от 01.10.2011г. №14 и от 01.04.2011г. №3.

Вместе с тем, директором ООО «Продальянс» и директором ООО «Максторг» является одно лицо — …….. и оплату по счету аренды помещения за ООО «Продальянс» производит ООО «Максторг».

3 . Согласно документам и информации, имеющимся в материалах антимонопольного дела № 156, исследуемые аукционы проходили следующим образом:

Аукцион № 0163000142120000029.

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона:

Место проведения аукциона	http://www.sberbank-ast.ru/
Дата и время начала аукциона	19.07.2012 13:05:00
Дата и время окончания аукциона	19.07.2012 13:49:23

1. Форма торгов: Открытый аукцион в электронной форме

2. Предмет аукциона и номенклатура лотов

Предмет аукциона (лота)	на право заключения контракта на выполнение работ по пристройке к МБДОУ детский сад "Тополек" с.Казаки Елецкого муниципального района.
Начальная (максимальная) цена контракта	9750000.00 RUB

3. Все поступившие от участников открытого аукциона минимальные предложения о цене контракта

№ п/п	Предложения о цене контракта, ранжированные по мере убывания	Тип цены	Время поступления предложения	Номер заявки
				17,

19.07.2012

1	5400000.00	понижение	19.07.2012 13:39:23	защищенный номер заявки: 2998473
2	5598076.92	понижение	19.07.2012 13:36:40	18, защищенный номер заявки: 2998496
3	8723653.85	понижение	19.07.2012 13:19:31	10, защищенный номер заявки: 2993033
4	8772403.85	понижение	19.07.2012 13:18:36	6, защищенный номер заявки: 2991907
5	9259903.85	понижение	19.07.2012 13:18:09	9, защищенный номер заявки: 2992654
6	9308653.85	понижение	19.07.2012 13:17:09	12, защищенный номер заявки: 2997224
7	9357403.85	понижение	19.07.2012 13:15:32	1, защищенный номер заявки: 2881736
8	9652500.00	понижение	19.07.2012 13:06:38	15, защищенный номер заявки: 2998167
9	9652743.75	понижение	19.07.2012 13:07:11	4, защищенный номер заявки: 2957398

В результате рассмотрения вторых частей заявок, в соответствии с Протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 2/22-А от 24.07.2012г. Участник ООО «Союз 48» (заявка с порядковым номером 17) и Участник ООО «Максторг» (заявка с порядковым номером 18) были признаны не соответствующими

требованиям документации об аукционе ч.6 ст. 41.8 ФЗ №94-ФЗ (во второй части заявки не представлена копия свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, что является обязательным требованием документации об аукционе), а победителем открытого аукциона в электронной форме признано ООО «СтройСоюз», предложившее цену контракта 8 723 653 (восемь миллионов семьсот двадцать три тысячи шестьсот пятьдесят три) рубля 85 копеек, понижение составило 10,5% от начальной цены контракта.

Аукцион № 0346300123512000001.

19.07.2012 на официальном сайте госзакупок РФ www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке www.sberbank-ast.ru. было размещено извещение № 0346300123512000001 о проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт здания МБУК «Гнилушинский центр культуры и досуга».

В соответствии с Протоколом № 0346300123512000001-1 от 10.08.2012 на участие в открытом аукционе в электронной форме было подано 8 (восемь) аукционных заявок. В результате рассмотрения первых частей заявок единой комиссией принято решение о допуске к участию в открытом аукционе заявок всех участников.

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона:

Место проведения аукциона	http://www.sberbank-ast.ru/
Дата и время начала аукциона	13.08.2012 12:15:00
Дата и время окончания аукциона	13.08.2012 13:01:42

1. Форма торгов: Открытый аукцион в электронной форме
2. Предмет аукциона и номенклатура лотов

Предмет аукциона (лота)	капитальный ремонт здания клуба

Начальная (максимальная) цена контракта 4000000.00 RUB

3. Все поступившие от участников открытого аукциона минимальные предложения о цене контракта

№ п/п	Предложения о цене контракта, ранжированные по мере убывания	Тип цены	Время поступления предложения	Номер заявки
1	1980000.00	понижение	13.08.2012 12:51:42	1, защищенный номер заявки: 3222955
2	2000000.00	понижение	13.08.2012 12:50:15	7, защищенный номер заявки: 3233957
3	3940000.00	понижение	13.08.2012 12:16:25	3, защищенный номер заявки: 3232527

В результате рассмотрения вторых частей заявок, в соответствии с Протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0346300123512000001-2 от 14.08.2012г. Участник с порядковым номером 1 - ООО "Максторг", занявший первое место с предложением по цене контракта — 1980000 руб. признан победителем открытого аукциона. Заявки с порядковыми номерами: 7 - ООО "СОЮЗ 48" и 3 - ООО "СтройСоюз" признаны соответствующими требованиям установленным в документации об аукционе.

Однако в результате проведения внеплановой проверки Инспекция Липецкого УФАС при анализе аукционных заявок участников открытого аукциона установила, что заявка с порядковым номером 1 - ООО "Максторг" и заявка с номером 7 - ООО "СОЮЗ 48" не содержат копию свидетельства СРО о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, т.е. в составе аукционных заявок участников отсутствует документ, подтверждающий их соответствие требованию, установленному в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов, что является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе.

Таким образом, победителем аукциона должен был

стать ООО "СтройСоюз" с понижением начальной цены контракта всего на 1,5%.

Аукцион № 0146300011612000227

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона:

Место проведения аукциона	http://www.sberbank-ast.ru/
Дата и время начала аукциона	16.08.2012 14:00:00
Дата и время окончания аукциона	16.08.2012 14:42:31

1. Форма торгов: Открытый аукцион в электронной форме

2. Предмет аукциона и номенклатура лотов

Предмет аукциона (лота)	Текущий ремонт помещений столовой
Начальная (максимальная) цена контракта	662044.20 RUB

3. Все поступившие от участников открытого аукциона минимальные предложения о цене контракта

№ п/п	Предложения о цене контракта, ранжированные по мере убывания	Тип цены	Время поступления предложения	Номер заявки
1	378228.97	понижение	16.08.2012 14:32:31	3, защищенный номер заявки: 3260647
2	390000.82	понижение	16.08.2012 14:31:20	5, защищенный номер заявки: 3262314
3	658733.98	понижение	16.08.2012 14:00:14	4, защищенный номер заявки: 3261023

В результате рассмотрения вторых частей заявок, в соответствии с Протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 227-а от 17.08.2012г. Участник ООО «Максторг» (заявка с порядковым номером 3) и Участник ООО «Союз 48» (заявка с порядковым номером 5) были признаны не соответствующими требованиям документации об аукционе ч.6 ст. 41.8 ФЗ №94-ФЗ (во второй части заявки не представлена копия свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, что является обязательным требованием документации об аукционе), а победителем открытого аукциона в электронной форме признано ООО «СтройСоюз», предложившее цену контракта 658 733 (шестьсот пятьдесят восемь тысяч семьсот тридцать три) рубля 98 копеек, понижение составило 0,5% от начальной цены контракта.

Таким образом, ООО «СтройСоюз», ООО «Союз 48», ООО «Максторг» в ходе участия в вышеуказанных аукционах реализовывали единую стратегию поведения: после того ООО «СтройСоюз» снижало цену контракта не более чем на 10,5%, ООО «Союз 48»и ООО «Максторг» делали демпинговые предложения с целью исключить участие и победу иных участников торгов, без намерения в последующем заключить контракт,так как, заведомо знали, что будут отклонены за непредставление во второй части заявки необходимых документов. То есть ООО «Союз 48»и ООО «Максторг» преднамеренно уступало победу в аукционе ООО «СтройСоюз». Очевидно, что действия ООО «СтройСоюз», ООО «Союз 48», ООО «Максторг» являются следствием достигнутого между ними соглашения, направленного на поддержание цены на торгах.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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.

Действия ООО «СтройСоюз», ООО «Союз 48», ООО «Максторг» и соответственно, результат торгов по аукционам № 0163000142120000 29, № 0346300123512000001, № 0146300011612000227, являются следствием достигнутого соглашения между ООО «СтройСоюз», ООО «Союз 48» и ООО «Максторг» направленного на поддержание цены на торгах.

Таким образом, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее – 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.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч. 1-3 ст.41, ч.1 ст. 49, ч.1 ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ООО «СтройСоюз», ООО «Союз 48», ООО «Максторг» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах в открытых аукционах в электронной форме № 0163000142120000029, № 0346300123512000001, № 0146300011612000227.
2. Материалы по делу № 156 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу Липецкого УФАС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

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