

РЕШЕНИЕ

20.12.2012

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена 6 декабря 2012 года.

Решение изготовлено в полном объеме 20 декабря 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- Б – руководителя управления, председателя Комиссии;
- Б – зам. руководителя управления, члена Комиссии;
- В - начальника отдела размещения государственного заказа, органов власти и рекламы, члена Комиссии;
- Ф – главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;
- П – главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

при участии:

со стороны Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Пензенский государственный университет»

(далее – ФГБОУ ВПО «ПГУ»):

- Ф – начальника Правового управления по доверенности от 31.08.2012 №100-67/12;
- П – начальника Управления информатизации;
- Ц. – ведущего экономиста Правового управления;

со стороны общества с ограниченной ответственностью «РМ-Сервис» (далее – ООО «РМ-Сервис»):

- В. – генерального директора ООО «РМ-Сервис»;
- А – исполнительного директора по доверенности от 24.10.2011 № б/н;

со стороны общества с ограниченной ответственностью «Мастер Связи» (далее – ООО «Мастер связи»):

- З. - директора ООО «Мастер связи»;

- Обществом с ограниченной ответственностью «Надежные Информационные Коммуникации» (далее – ООО «НИК») представлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя.

рассмотрев дело № 2-03/27-2012 в отношении Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Пензенский государственный университет» (г. Пенза, ул. Красная, 40) и общества с ограниченной ответственностью «РМ-Сервис» (г. Пенза, ул. Рахманинова, д.1, оф.4) по признакам нарушения требований статей 11, 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступила информация Управления ФСБ России по Пензенской области о нарушении Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Пензенский государственный педагогический университет имени В.Г.Белинского» (г. Пенза, ул. Лермонтова, 37) (далее – ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского», Заказчик) требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Отделом контроля органов власти и рекламы Пензенского УФАС России проведена внеплановая проверка соблюдения ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» Закона о размещении заказов при размещении открытых аукционов в электронной форме «Выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации».

Сведения, полученные в ходе проведения проверки, переданы в отдел антимонопольного контроля и естественных монополий Пензенского УФАС России в целях проверки действий Заказчика вышеуказанных аукционов и ООО «РМ-Сервис» на наличие признаков нарушения требований антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения документов и материалов в действиях ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» и ООО «РМ-Сервис» усмотрены признаки нарушения требований Закона о защите конкуренции.

ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» прекратило деятельность путем реорганизации в форме присоединения, что подтверждается Свидетельством от 16.10.2012 серия <...> о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Правопреемником при реорганизации ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского»

является ФГБОУ ВПО «ПГУ», о чем свидетельствует Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 16.10.2012 № 1332.

В силу части 2 статьи 58 Гражданского кодекса Российской Федерации при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

Приказом Пензенского УФАС России от 30.10.2012 № 187 в отношении ФГБОУ ВПО «ПГУ» (правопреемник ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского») и ООО «РМ-Сервис» возбуждено дело № 2-03/27-2012 по признакам нарушения ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» и ООО «РМ-Сервис» требований статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое привело к ограничению доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В ходе рассмотрения представленных документов антимонопольным органом установлено, что в действиях ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» и ООО «РМ-Сервис» усматриваются признаки нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Приказом Пензенского УФАС России от 21.11.2012 № 205 в отношении ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» и ООО «РМ-Сервис» также возбуждено дело № 2-03/32-2012 по признакам нарушения требований статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 и 2 статьи 47.1 Закона о защите конкуренции в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения дел № 2-03/27-2012, № 2-03/32-2012, определением от 22.11.2012 данные дела объединены в одно производство.

На заседании комиссии представитель ФГБОУ ВПО «ПГУ» указал, что Заказчиком в рассматриваемых в рамках дела № 2-03/27-2012 открытых аукционах в электронной форме, а также стороной заключенных по итогам их проведения государственных контрактов выступало ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского», в связи с чем, дать пояснения по совершению данным учреждением действий, в которых усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, ФГБОУ ВПО «ПГУ» не представляется возможным. Вместе с тем, указал на возможность получения объяснений по рассматриваемым Комиссией обстоятельствам от лиц, работавших в ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» в должности начальника управления информатизации (П А.А.) и в должности заместителя начальника отдела торгов и технического контроля за капитальным строительством и ремонтом – (Ц С.А.) и участвовавших в размещении рассматриваемых аукционов.

На заседании Комиссии П А.А. и Ц С.А. даны устные объяснения, аналогичные изложенным в письменной форме от 30.11.2012, согласно которым 08.11.2011 П А.А. подготовлен проект распоряжения о проведении

процедуры размещения заказа на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1. Распоряжение, согласованное с ректором и главным бухгалтером ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского», было направлено в отдел торгов и технического контроля за капитальным строительством и ремонтом. 14 ноября 2011 года Ц С.А. на официальном сайте РФ по размещению государственных заказов было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1. Победителем торгов было признано ООО «РМ - Сервис», предложившее наименьшую цену исполнения контракта. До момента заключения государственного контракта генеральный директор ООО «РМ - Сервис» обратился в управление информатизации с просьбой согласовать замену оборудования указанного в контракте на иное. Начальником управления информатизации в устной форме в замене оборудования было отказано. ООО «РМ-Сервис» письмом от 30.11.2011 обратилось к ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» с просьбой о заключении государственного контракта с последующим его расторжением по обоюдному согласию сторон, в связи с невозможностью выполнения контракта в соответствии с аукционной документацией и отказом в замене оборудования на более дешевое.

Дополнили, что ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» пошло на встречу ООО «РМ-Сервис» и 13.12.2011 государственный контракт № 0355100011211000097-0017928-01 был заключен и в тот же день расторгнут по соглашению сторон. В связи с достижением соглашения о расторжении государственного контракта было принято решение о повторном размещении заказа, извещение о проведении которого было размещено 30.11.2012 на официальном сайте в сети Интернет. Данный аукцион не состоялся по причине отсутствия заявок от участников размещения заказов. Признав аукцион несостоявшимся, ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» осуществлялись звонки различным юридическим лицам, выполняющим работы, соответствующие предмету аукциона. В ходе телефонных переговоров согласие на выполнение контракта в рамках первоначального технического задания в установленные сроки по первоначальной цене дало только ООО «РМ-Сервис», с которым был заключен государственный контракт № 89/11 на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1.

На заседании Комиссии представитель ООО «РМ-Сервис» дал пояснения, аналогичные изложенным в письме от 12.11.2012 (исх.№80), согласно которым основанием расторжения государственного контракта от 22.12.2011 № 89/11 явилось письмо ООО «РМ-Сервис» от 30.11.2011 о заключении и последующем расторжении по соглашению сторон контракта в связи с несогласием ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» замены части указанного в техническом задании оборудования на эквивалентное, более низкой стоимости. Дополнил, что основываясь на опыте предыдущего аукциона, в связи с отсутствием перспектив на получение прибыли по результатам выполнения

контракта, ООО «РМ-Сервис» не принимало участия в повторном аналогичном аукционе.

В письменных объяснениях ООО «НИК» от 06.11.2012 № 24 указано, что общество не подавало заявку на участие в повторном аукционе по причине установления в качестве обеспечения заявки более высокой суммы по сравнению с предыдущим аукционом, а также определение значительного размера обеспечения контракта. На заседании Комиссии представитель ООО «НИК» указал, что предложений от ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» по вопросу заключения с обществом государственного контракта как с единственным поставщиком не поступало.

ООО «Мастер Связи» в письме от 14.11.2012 (исх. № 37) сообщило, что по итогам аукциона № 03551000112110000097 общество заняло третье место. Сведениями о повторном проведении аналогичного аукциона ООО «Мастер Связи» не располагало. Считало, что контракт заключен с победителем Аукциона № 1 – ООО «РМ-Сервис». На заседании Комиссии представитель ООО «Мастер Связи», в лице директора общества указал, что предложений по заключению государственного контракта от ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.Белинского» в связи с тем, что аукцион № 0355100011211000112 не состоялся, как по телефону, так и посредством иных средств связи ООО «Мастер Связи» не поступало.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссией установлено, что **действия ответчиков** при проведении Заказчиком открытых аукционов в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе №1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, и заключении указанного контракта с ООО «РМ-Сервис», **не были самостоятельными или случайными, а являлись следствием заключенного между ними соглашения, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.**

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции «соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме».

Закон о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения, за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 указанного закона.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-

ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о размещении заказов) под нуждами муниципальных бюджетных учреждений понимаются обеспечиваемые муниципальными бюджетными учреждениями (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах данных бюджетных учреждений.

Согласно статье 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков (далее также - контракты), а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В соответствии со ст. 10 Закона о размещении заказов, размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Таким образом, монтаж структурированной кабельной сети в учебном корпусе №1 ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» возможен только посредством проведения открытого аукциона **на право заключения соответствующего муниципального контракта.**

14.11.2011 Заказчиком - ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» на Официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) объявлен открытый аукцион в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе №1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации (извещение № 0355100011211000097) (далее – Аукцион № 1).

Начальная (максимальная) цена контракта Заказчиком определена на основе коммерческих предложений, поступивших от ООО «РМ-Сервис» в размере 2 903 967 рублей и ООО «Эталон Плюс» - 2 962 050 рублей и составила 2 903 967 рублей. При этом, согласно имеющимся в материалах дела документам генеральный директор ООО «Эталон Плюс» А. является исполнительным директором ООО «РМ-Сервис».

Размер обеспечения заявки на участие в открытом аукционе определен в размере 1,5% начальной (максимальной) цены контракта, т.е. 43 559,51 рублей. Обеспечение исполнения контракта не установлено.

С момента регистрации электронной площадкой ЗАО «Сбербанк-АСТ» извещения о проведении Аукциона № 1 до 10 часов 00 минут 22 ноября 2011 года был открыт прием заявок.

На участие в Аукционе № 1 поступило три заявки - от ООО «РМ-Сервис» (г. Пенза, ул. Рахманинова, 1, офис 4, ОГРН 1035802512338, ИНН 5835048185), ООО «Мастер Связи» (443082, г. Самара, ул. Новоурицкая, 44-8, ОГРН 1066317030581, ИНН 6317066019) и ООО «Надежные Информационные Коммуникации» (г. Пенза, ул. Циолковского, 18А, ОГРН 1045802506474, ИНН 5835056394).

Все участники размещения заказа были допущены к участию в Аукционе № 1 и признаны его участниками.

Из протокола № 0355100011211000097/3 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 30.11.2011 следует, что ценовые предложения подавались каждым участником аукциона, а именно ООО «НИК» - 2 112 592, 92 руб., ООО «Мастер Связи» - 2 000322, 58 руб., ООО «РМ-Сервис» - 1 988 701, 74 руб.

В соответствии с п.9 ст. 41 Закона о размещении заказов ООО «РМ-Сервис», предложивший наиболее низкую цену, признано победителем Аукциона № 1.

В соответствии с частями 1, 9 статьи 41.12 Закона о размещении заказов 13.12.2011 между заказчиком - ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и победителем Аукциона № 1 ООО «РМ-Сервис» заключен государственный контракт № 0355100011211000097-0017928-01 на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации. Стоимость работ по Контракту составила 1 988 701,74 рублей. Срок выполнения работ установлен с момента подписания Контракта до 16.12.2011.

Согласно размещенным на Официальном сайте сведениям об исполнении (о прекращении действия) государственного или муниципального контракта или гражданско-правового договора от 11.01.2012 государственный контракт от 13.12.2011 № 0355100011211000097-0017928-01 расторгнут соглашением о расторжении контракта от 30.12.2011 по взаимному согласию сторон без исполнения его условий.

Вместе с тем, представленное в антимонопольный орган соглашение о расторжении государственного контракта № 0355100011211000097-0017928-01 от 13.12.2011 не имеет точной даты его расторжения. Кроме того, согласно пункту 2.1. данного соглашения государственный контракт следует считать расторгнутым с 01.12.2011, т.е. с даты, когда данный контракт еще не был заключен.

Антимонопольным органом установлено, что еще до окончания процедуры размещения заказа № 0355100011211000097 (Аукцион №1) ФГБОУ ВПО «ПГПУ

им. В.Г. Белинского» 30.11.2011 на Официальном сайте размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации (извещение № 0355100011211000112) (далее – Аукцион № 2), который по предмету контракта, в том числе количеству поставляемого товара, объему выполняемых работ, оказываемых услуг аналогичен Аукциону № 1.

Начальная (максимальная) цена контракта соответствовала цене контракта Аукциона № 1 – 2 903 967 рублей, вместе с тем размер обеспечения заявки на участие в Аукционе № 2 по сравнению с Аукционом № 1 увеличен до 5% начальной (максимальной) цены контракта, и составил 145 198,35 рублей. Кроме того определен размер обеспечения исполнения контракта в размере 30% начальной (максимальной) цены контракта, и составил 871 190, 10 рублей, что создало дополнительные препятствия выходу хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

Согласно протоколу № 0355100011211000112 от 09.12.2011 до окончания указанного в извещении о проведении аукциона срока подачи заявок на участие в Аукционе № 2 10 часов 00 минут 08.12.2011 оператору электронной площадки sberbank-ast.ru не было подано ни одной заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с п.7 ст.41.9 Закона о размещении заказов Аукцион № 2 признан несостоявшимся.

8 декабря 2011 года ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» письмом (исх. № 2173) обратилось в Пензенское УФАС России о согласовании возможности заключения государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации на условиях, изложенных в документации об Аукционе № 2, по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, указанную в извещении о проведении данного аукциона с единственным исполнителем, а именно ООО «РМ-Сервис».

22.12.2011 между заказчиком - ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и единственным поставщиком ООО «РМ-Сервис» заключен государственный контракт № 89/11 на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, по начальной (максимальной) цене 2 903 967 рублей, с указанием срока окончания выполненных работ – до 28.12.2011.

Согласно акту о приемке выполненных работ контракт от 22.12.2011 № 89/11 исполнен 26.12.2011.

Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения настоящего дела,

свидетельствуют о заключении между ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» **соглашения о совершении действий, направленных на заключение государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, по максимально возможной цене.**

Указанный вывод Комиссии подтверждается следующими имеющимися в деле доказательствами.

Как следует из материалов дела, а также объяснений ответчиков государственный контракт от 13.12.2011 № 89/11 был заключен и в последующем расторгнут без его исполнения по соглашению сторон.

Объективные обстоятельства, либо требования законодательства, повлекшие необходимость заключения ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» государственного контракта от 13.12.2011 № 89/11 с последующим его расторжения без исполнения, отсутствовали.

Из материалов дела следует, что ООО «РМ-Сервис» отказываясь от подписания государственного контракта по Аукциону № 1, указав, что не может его исполнить по цене 1 988 701, 44 руб. без замены указанного в контракте оборудования на более дешевое, заведомо знало, что ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» примет его условия.

Участвуя в Аукционе № 1, ООО «РМ-Сервис» само предложило цену контракта в размере 1 988 701, 44 рублей и в соответствии с условиями аукциона обязано было исполнить контракт по данной цене.

В соответствии с частью 1, 9 ст. 41.12. Закона о размещении заказов по результатам открытого аукциона в электронной форме государственный или муниципальный контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, предложившим наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 10. ст. 41.12. Закона о размещении заказов установлено, что государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме.

При указанных обстоятельствах, если направленный ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» победителю Аукциона № 1 проект контракта для его заключения на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона, и по цене, предложенной победителем аукциона, не был подписан, Заказчик должен был направить соответствующие материалы в антимонопольный орган для решения вопроса о включении ООО «РМ-Сервис» в реестр

недобросовестных поставщиков.

Однако, имея соглашение с ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского», ООО «РМ-Сервис», направило письмо о заключении контракта и немедленном его расторжении и получило на это согласие заказчика.

В соответствии с ч.13 ст.14.12. Закона о размещении заказа в случае признания победителя аукциона уклонившимся от подписания контракта Заказчик вправе заключить государственный контракт с участником открытого аукциона в электронной форме, который предложил такую же, как и победитель открытого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта, которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем открытого аукциона условий.

Таким образом, у ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» имелась возможность заключения государственного контракта с ООО «Мастер Связи», ценовое предложение которого заняло второе место после победителя Аукциона № 1, по цене 2 000 322, 58 руб.

Экономия бюджетных средств в случае заключения ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» государственного контракта с ООО «Мастер Связи» составила бы 903 644, 42 руб., что является согласно ч.1 ст.1 Закона о размещении заказов целью проведения торгов.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» не отказало ООО «РМ-Сервис» в просьбе о заключении и последующем расторжении по обоюдному согласию сторон государственного контракта на выполнение работ на сумму 1 988 701, 44 руб., а действовало по достигнутой между ответчиками договоренности.

Заключение ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» с ООО «РМ-Сервис» государственного контракт от 13.12.2011 № 0355100011211000097-0017928-01 на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, с последующим его расторжением без исполнения на основании соглашения о расторжении, свидетельствует о совершении ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» указанных в письме ООО «РМ-Сервис» от 30.11.2012 действий, и подтверждает наличие договоренности между ответчиками.

В результате соглашение между ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» привело к ограничению выхода на товарный рынок иных участников Аукциона № 1, предложивших исполнить контракт, при этом по цене ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Кроме того, заключение ООО «РМ-Сервис» государственного контракта от 13.12.2011 № 0355100011211000097-0017928-01 при отсутствии возможности его исполнения на установленных в нем условиях, свидетельствует об уверенности победителя Аукциона № 1 в последующем расторжении

контракта, и указывает на договоренность между ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис», с целью заключения контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 по максимальной цене контракта.

На наличие между ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» устного соглашения о совершении действий, направленных на заключение между ответчиками государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, по максимально возможной цене, указывает также следующее.

В силу части 9 статьи 41.12 Закона о размещении заказов государственный контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.

Протокол подведения итогов Аукциона № 1 размещен на Официальном сайте 30.11.2011. В связи с чем, контракт по результатам данного аукциона мог быть заключен между заказчиком – ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и победителем – ООО «РМ-Сервис» не ранее, чем 12.12.2011.

Согласно документации о проведении Аукциона № 2 срок окончания подачи заявок на участие в аукционе – 08.12.2011. На момент заключения контракта по итогам Аукциона № 1 срок подачи заявок на участие в Аукционе № 2 был уже закончен. Следовательно, сроки проведения аукциона № 2 были установлены таким образом, что ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» при заключении и немедленном расторжении контракта по результатам аукциона № 1 уже знали о его результатах и продолжали действовать по договоренности.

При этом, иные участники Аукциона № 1 до завершения процедуры размещения заказа, не могли предполагать о размещении 30.11.2012 извещения о проведении Аукциона № 2, аналогичного Аукциону № 1, и принять в нем участие.

Согласно представленным документам по истечении срока подачи заявок 08.12.2011 на участие в Аукционе № 2 не было подано ни одной заявки.

Таким образом, при заключении и последующем расторжении государственного контракта от 13.12.2011 № 0355100011211000097-0017928-01 ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» знали, что в Аукционе № 2 не было подано ни одной заявки и имелась возможность заключения контракта по данному аукциону с единственным поставщиком – ООО «РМ-Сервис», но уже по более высокой цене.

Представитель ООО «Мастер связи» на заседании комиссии указал, что общество не предполагало о проведении аналогичного аукциона, поскольку

в силу требований Закона о размещении заказа необходимые процедуры по Аукциону № 1 еще не могли быть завершены.

Значительное увеличение размера обеспечения заявки, а также установление обеспечения контракта, явилось барьером для иных хозяйствующих субъектов для участия в аукционе. Как следует из объяснения, стало причиной неучастия в данном аукционе ООО «НИК», участника Аукциона № 1.

Вместе с тем, из представленных документов следует, что при наличии у Заказчика аукциона цели заключения контракта по более низкой цене, необходимость в ужесточении условий Аукциона № 2 аналогичного по предмету Аукциону № 1, отсутствовала.

Таким образом, вышеуказанные действия заказчика по размещению Аукциона № 2 до завершения Аукциона № 1, а также увеличению размера обеспечения и определения обеспечения контракта при повторном проведении аукциона, свидетельствуют об исполнении антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению участников Аукциона № 2, в том числе участвующих в Аукционе № 1 и предложивших цену, меньшую начальной цены контракта.

На наличие между ответчиками **договоренности, обеспечивающей заключение** государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1 с приведением в состояние, пригодное к эксплуатации, с ООО «РМ-Сервис» по максимально возможной цене указывает то, что, имея возможность заключения контракта с иными участниками Аукциона № 2 по более низким ценам, а именно с ООО «НИК» по цене 2 112 592, 92 руб., с ООО «Мастер Связи» - 2 000322, 58 руб., Заказчик заключает контракт по итогам Аукциона № 2 с единственным поставщиком - ООО «РМ-Сервис» по начальной (максимальной) цене.

Доводы представителей ФГБОУ ВПО «ПГУ» о том, что после окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе № 2, ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» осуществляло опрос юридических лиц, в том числе участников Аукциона № 1, о возможности исполнения контракта на установленных в нем условиях, документально подтверждаются.

ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» не представило Комиссии письменных доказательств направления запросов юридическим лицам о наличии возможности исполнения контракта, являющегося предметом Аукциона № 2.

Исходя из объяснений ООО «Мастер Связи» и ООО «НИК» предложений о заключении контракта, являющегося предметом Аукциона № 2, в письменной или устной форме от ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» не поступало.

Вместе с тем, в день окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе № 2 - 08.12.2011 ООО «РМ-Сервис» в адрес ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г.

Белинского» направлено письмо с предложением выполнить работы, указанные в извещении о проведении аукциона.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что описанные действия ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» совершались во исполнение достигнутого между ответчиками соглашения, которое привело к заключению между ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1, по начальной максимальной цене и вытеснению с рынка иных участников аукциона.

Исходя из представленных ответчиками документов, а также в соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» относятся к хозяйствующим субъектам.

Статьей 16 **Федерального закона** от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение дело, возбужденное в отношении ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» по признакам нарушения требований статьи 16 Закона о защите конкуренции, производством прекратить в связи с отсутствием состава правонарушения.

Комиссией установлено, что доходы ответчиков по делу № 2-03/27-2012 от заключения и участия в указанном соглашении составили: ООО «РМ-Сервис» - 2 903 967 руб., ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» - дохода не получило.

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.

Часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Действия ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис», а также результаты Аукционов № 1 и № 2, являются следствием достигнутого соглашения, направленного на заключение между ответчиками государственного контракта на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1, по максимально возможной цене, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ 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 ограничению конкуренции. 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 осуществляемой ими деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия единогласно пришла к выводу, что заключение ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» с ООО «РМ-Сервис» государственного контракта от 13.12.2011 № 89/11 и его немедленное расторжение по соглашению сторон, проведение до завершения Аукциона № 1 аукциона с аналогичным предметом с увеличением при этом размера обеспечения заявки и установлением обеспечения контракта, заключение Заказчиком с единственным исполнителем - ООО «РМ-Сервис» государственного контракта по максимально возможной цене, являются последовательными и взаимосвязанными действиями, свидетельствующими о наличии достигнутого между указанными лицами соглашения, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке, в том числе, к ограничению доступа на товарный рынок.

Установлено, что Государственный контракт от 13.12.2011 № 0355100011211000097-0017928-01 на выполнение работ по монтажу структурированной кабельной сети в учебном корпусе № 1, являющийся результатом достигнутого между ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского» и ООО «РМ-Сервис» соглашения, исполнен, что подтверждается подписанным сторонами актом о приемке выполненных работ от 26.12.2011. Комиссия

единогласно пришла к выводу об отсутствии оснований выдачи ФГБОУ ВПО «ПГУ» (как правопреемнику ФГБОУ ВПО «ПГПУ им. В.Г. Белинского») и ООО «РМ-Сервис» предписаний о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Пензенский государственный университет» и общество с ограниченной ответственностью «РМ-Сервис» нарушившими часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в результате заключения и участия в соглашении, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. В связи с исполнением государственного контракта от 22.12.2011 № 89/11 предписание Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего профессионального образования «Пензенский государственный университет» и обществу с ограниченной ответственностью «РМ-Сервис» не выдавать.

Председатель Комиссии