РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 68/11/15-ТР

г. Псков 30 декабря 2015 г.

Резолютивная часть решения оглашена 24 декабря 2015 года.

Полный текст решения изготовлен 30 декабря 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: «…» - руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области, членов Комиссии: «…» – заместителя начальника отдела товарных рынков и естественных монополий; «…» – заместителя начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы; «…» - главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 68/11/15-ТР по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Окна города» (194156, г. Санкт-Петербург, ул. Сердобольская, д. 1-176), обществом с ограниченной ответственностью «ФСП-Строй» (194156, г. Санкт-Петербург, ул. Сердобольская, д. 1-176), обществом с ограниченной ответственностью «Аватаж» (195427, г. Санкт-Петербург, ул. Академика Байкова, д. 1 – 112) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области (далее – Псковское УФАС России, Управление) поступила жалоба ООО «Новострой» (Вх. № 333 от 21.07.2015), в которой сообщалось о нарушении антимонопольного законодательства со стороны участников открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт «Капитальный ремонт МДОУ «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательно-речевого развития детей «Теремок» (в т.ч. ремонт оконных блоков» г. Дно» (извещение на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 0357300044515000001).

В ходе рассмотрения заявления выявлены признаки наличия соглашения между ООО «Окна города» (194156, г. Санкт-Петербург, ул. Сердобольская, д. 1-176), ООО «ФСП-Строй» (194156, г. Санкт-Петербург, ул. Сердобольская, д. 1-176), ООО «Аватаж» (195427, г. Санкт-Петербург, ул. Академика Байкова, д. 1-112) при участии в открытом аукционе в электронной форме извещение № 0357300044515000001 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ». Для формирования вывода о том, имело ли место наличие антиконкуретного соглашения в действиях ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж», Псковским УФАС России было изучено поведение вышеуказанных компаний на торгах в 2015 году в целом и было принято решение о возбуждении дела по инициативе Псковского УФАС России для всестороннего и объективного рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

По инициативе Псковского УФАС России было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 68/11/15-ТР и создана Комиссия по его рассмотрению (Приказ Псковского УФАС России № 206 от 22.10.2015).

Письмом ФАС России от 11.08.2015 № АК/41342/15 Псковскому УФАС России предоставлены полномочия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с Определением от 05.11.2015 о назначении дела № 68/11/15-ТР к рассмотрению рассмотрение настоящего дела было назначено на 26.11.2015 на 15 часов 00 минут. В срок до 20.11.2015 Ответчикам необходимо было представить следующую информацию, необходимую для

рассмотрения дела:

- информацию обо всех открытых аукционах в электронной форме, в которых принимала участие Ваша организация в 2015 году с указанием номера извещения на официальном сайте закупок;

- бухгалтерский баланс за 2014 год и на последнюю отчетную дату 2015 года;

- отчет о финансовых результатах за 2014 год и на последнюю отчетную дату 2015 года;

- бухгалтерскую справку о размере выручки от деятельности по строительству и капитальному ремонту зданий и сооружений за 2014 год и за 9 месяцев 2015 года раздельно (без НДС);

- перечень лиц, входящих в одну группу лиц с Вашим предприятием в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с необходимыми пояснениями (указанная информация предоставляется в строгом соответствии с приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293);

- письменные пояснения по факту участия в соглашении с другими ответчиками, которое привело к поддержанию цен на открытом аукционе в электронной форме № 0357300044515000001.

Письма, направленные в адрес ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж» адресатом получены не были, в связи с истечением срока хранения, на основании чего рассмотрение дела было отложено на 24.12.2015 на 10 часов 00 минут.

23.11.2015 (Вх. № 2674) от ООО «Аватаж» поступила телеграмма с просьбой сообщить о дате и времени рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Рассмотрение дела состоялось в назначенное время, Ответчики явку своих представителей не обеспечили, запрошенные сведения представлены только со стороны ООО «Аватаж», письма в адрес ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» повторно вернулись за истечением срока хранения.

ООО «Аватаж» в письменных пояснениях (Вх. № 2918 от 18.12.2015) указало на отсутствие соглашения между участниками аукциона и соответственно нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Комиссия, проанализировав нормативно-правовую базу и имеющиеся в материалах дела документы и сведения, приходит к следующим выводам.

Неоднократный, систематический и незаконный характер поведения ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж», ООО «Окна города» при участии в аукционах в электронной форме по замене оконных блоков, проведенных в 2015 году на территории Российской Федерации, позволяет сделать вывод о преднамеренных и заранее запланированных действиях вышеуказанных Обществ, результатом которых явилась реализация ими при участии в аукционах устных соглашений, которые привели к поддержанию цен на торгах.

Данный факт подтверждается следующим:

ООО «Аватаж», ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города» при участии в аукционах реализовывали единую стратегию поведения.

Согласно данным, представленным ЗАО «Сбербанк-АСТ», ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж» принимали совместно участие в 8 аукционах:

Наименование аукциона	Победитель	Контракт	Исполнение
0145300000115000117	ООО «Аватаж»	3471401724715000007	Исполнение завершено
0372200234615000008	ООО «Окна города»	2781410455515000011	Исполнение прекращено по соглашению сторон
0145300020215000225	ООО «Титан» (разница с АВАТАЖ 612 рублей)	3472001086715000011	Стадия исполнения
0145300020215000241	ООО «Титан»	3472001477315000021	Стадия исполнения

0806300010115000055	ООО «Аватаж»	3100401027315000029	Исполнение завершено
0345300066615000001	ООО «Аватаж»	3470402420615000001	Стадия исполнения
0357300044515000001	ООО «Перспектива Д»	3600500276415000001	Исполнение завершено
0145300009615000313	ООО «Дик»	0145300009615000313	Стадия исполнения

В трех из четырех аукционов ООО «Окна города», ООО «Аватаж», ООО «ФСП-Строй» удалось реализовать антиконкуретное соглашение, данный вывод основывается на следующих доказательствах:

1. Государственный контракт «Капитальный ремонт МДОУ «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательно-речевого развития детей «Теремок» (в т.ч. ремонт оконных блоков)» г. Дно» (извещение №0357300044515000001).

Вход на сайт электронной площадки для подачи заявок на участие в аукционе по данным, предоставленным ЗАО «Сбербанк-АСТ», всеми перечисленными лицами осуществлялся 12.07.2015 - 17.07.2015 с одних IP-адресов: 5.164.100.177 и 178.162.101.87:

Участник	Дата подачи заявки	IP и время входа на сайт оператора
ООО «ФСП-Строй»	12.07.2015 в 11.28	12.07.2015 11:28 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:45 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:45 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:46 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:46 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:47 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:47 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:48 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:50 IP=5.164.100.177; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87;
ООО «Аватаж»	12.07.2015 в 16.35	12.07.2015 16:35 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:36 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:40 IP=5.164.100.177; 17.07.2015 12:07 IP=178.162.101.87;
ООО «Окна Города»	12.07.2015 в 16.42	12.07.2015 16:42 IP=5.164.100.177; 12.07.2015 16:43 IP=5.164.100.177; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:45 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87;

		17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87; 17.07.2015 11:46 IP=178.162.101.87;

При этом из приведенных данных видно, что выход с указанных IP-адресов последовательно осуществлялся ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж». При этом ООО «Окна города» и ООО «ФСП-Строй» одновременно осуществляли вход с IP-адреса: 178.162.101.87 с 11.45 17.07.2015 до 11.46 17.07.2015. В ходе подготовки и участия в аукционе в электронной форме извещение № 0357300044515000001 ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй» преднамеренно исключали возможность положительного рассмотрения вторых частей заявок и заключения с ними контракта по результатам торгов.

Согласно данным, представленным ООО «Кредолинк» (Вх. № 2424 от 19.10.2015) IP -адрес 178.162.101.87 оформлен на Федорова Алексей Владимировича, № договора 5012591А от 01.02.2008, адрес подключения: г. Санкт-Петербург, ул. Сердобольская, д. 1-176.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 22.07.2015 директором ООО «ФСП-Строй» является Федоров Алексей Владимирович, учредителем ООО «ФСП-Строй» является Прошутинский Владимир Владимирович.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 22.07.2015 директором ООО «Окна города» является Прошутинский Владимир Владимирович, учредителем ООО «Окна города» является Федоров Алексей Владимирович.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 20.10.2015 директором и учредителем ООО «Аватаж» является Ходаков Олег Александрович.

Таким образом, IP - адрес 178.162.101.87, официально принадлежащий Федорову Алексею Владимировичу, использовался при подаче ценовых предложений не только ООО «Окна города» и ООО «ФСП-строй», но и ООО «Аватаж», территориально расположенного в иной части города Санкт-Петербурга, что исключает возможность случайного совпадения IP – адреса.

На аукцион в электронной форме извещение № 0357300044515000001 «Капитальный ремонт МДОУ «Детский сад общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательно-речевого развития детей «Теремок» (в т.ч. ремонт оконных блоков), с начальной ценой контракта 1 625 574 рубля было подано 17 заявок. В открытом аукционе в электронной форме приняли участие 11 участников размещения заказа.

Заказчик – МОУ «Гимназия» г. Дно (182670, Псковская область, г. Дно, ул. Петрова, д. 55).

Дата и время начала аукциона: 17.07.2015 11:45:00.

Согласно информации, предоставленной оператором электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», поступили следующие итоговые предложения о цене контракта от участников аукциона:

щищенный номер	Наименование участника	Дата и время подачи	Предложенная цена	Снижение от начальной цены, %	Снижение от предыдущей цены, %	Статус предложения
	ООО"АВАТАЖ"	17.07.2015 12:07:23	1211 000,00	56,00	- 30,50	Ставка принята
	ООО "Мегатур"	17.07.2015 12:01:26	1399 340,26	56,00	- 42,08	Ставка принята
	ООО "Перспектива Д"	17.07.2015 11:47:31	715 252,56	56,00	0,50	Ставка принята
	ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:46:49	723 380,43	55,50	0,50	Ставка принята
	ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:46:42	804 659,13			Ставка отклонена
	ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:46:29	804 659,13	55,00	- 4,50	Ставка принята
	ООО "Строй М"	17.07.2015	1211 052,63	55,00	- 29,50	Ставка

	11:46:26				принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:46:22	731 508,30	55,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:46:15	812 787,00	50,00	5,00	Ставка принята
ООО «ФСП-Строй"	17.07.2015 11:46:09	894 065,70	45,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:46:05	975 344,40	40,00	5,00	Ставка принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:45:59	1056 623,10	35,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:53	1137 901,80	30,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:48	1219 180,50			Ставка отклонена
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:45	1219 180,50	25,00		Ставка принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:45:39	1219 180,50	25,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:33	1300 459,20	20,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:28	1381 737,90	15,00		Ставка принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:45:23	1381 737,90	15,00	5,00	Ставка принята
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:17	1463 016,60	10,00	5,00	Ставка принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:45:15	1463 016,60			Ставка отклонена
ООО "Окна Города"	17.07.2015 11:45:10	1544 295,30	5,00		Ставка принята
ООО "ФСП-Строй"	17.07.2015 11:45:05	1544 295,30	5,00	5,00	Ставка принята

Подав соответствующую информацию в первой части заявок, ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж» были допущены к аукциону и подавали соответствующие ценовые предложения, снижая цену аукциона.

По ходу проведения аукциона, в течение короткого промежутка времени (двух минут) двумя участниками размещения заказа: ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города», поочередно подавались предложения, в результате начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 55,5 % (до 723 380, 43 рублей).

В 11.47 было подано ценовое предложение ООО «Перспектива Д» с ценой контракта 715 252, 56 рублей, что составило снижение на 56% от начальной (максимальной) цены контракта.

Посмотрев, что у двух других участников аукциона цена выше, а остальные не проявили интерес к данному лоту, ООО «Аватаж» на последних секундах аукциона сделало предложение по цене контракта в размере 1 211 000,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов от 20.07.2015 победителем аукциона в электронной форме признано ООО «Перспектива Д» с ценой контракта 715 252, 56 рублей.

04.08.2015 был заключен контракт с ООО «Перспектива Д» (реестровый номер контракта на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 3600500276415 000001), дата окончания исполнения контракта – 25.08.2015.

Согласно части 1 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в электронном аукционе могут участвовать только аккредитованные и допущенные к участию в таком аукционе его участники.

По итогам рассмотрения вторых частей поступивших заявок согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 20.07.2015, вторые части заявок ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй» были признаны не соответствующими требованиям документации в отношении предлагаемых работ и услуг (п. 1 ч. 6 ст. 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), без

ссылок на отсутствие необходимых данных или необходимости приложения предусмотренных Законом о контрактной системе документов.

Заявки формально независимых хозяйствующих субъектов ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж», конкуренция которых предполагается на торгах, подавались с одного IP-адреса, что свидетельствует о скоординированности действий указанных лиц и указывает на их взаимосвязь при участии в аукционе.

Данные обстоятельства подчеркивают, в том числе синхронность (единообразие) действий (поведения) участников аукциона, которые являются результатом реализации устного соглашения, целью которого являлось заключение контракта третьим участником сговора (участника соглашения) путем введения в заблуждения остальных участников аукциона.

Действия ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города» по подаче демпинговых ценовых предложений и искусственное снижение начальной (максимальной) цены контракта без намерения заключить контракт, своей целью преследовали создание видимости конкурентной борьбы, и введение в заблуждение остальных (за исключением ООО «Аватаж») участников аукциона.

Поведение ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города» было направлено на исключение иных участников аукциона для предоставления преимуществ ООО «Аватаж».

Вышеуказанные действия участников аукциона ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж», явились результатом реализованного ими при участии в аукционе устного соглашения, которые привели к поддержанию цен на торгах.

ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж» рассчитывали, что ООО «Перспектива Д» откажется от заключения контракта и контракт будет предложено заключить участнику, занявшему второе место при подведении итогов аукциона - ООО «Аватаж» с ценовым предложением 1 211 000, 00 рублей.

2. Вышеуказанную модель поведения на аукционах Ответчики также применили еще в трех аукционах:

2.1 Электронный аукцион на право заключить договор на выполнение работ по замене оконных блоков в шахматном зале в большом и малом залах дзюдо кабинетах 57 и 58, медицинском кабинете в Муниципальном бюджетном образовательном учреждении дополнительного образования детей "Детско-юношеской спортивной школе" по адресу г. Сосновый Бор улица Космонавтов, д 21 (извещение на сайте № 0145300000115000117);

2.2 Электронный аукцион на право заключить договор на выполнение работ по замене окон в группе и коридоре МБДОУ д/с «Кораблик» г. Костомукша (извещение на сайте № 0806300010115000055);

2.3 Электронный аукцион на право заключить договор на выполнение работ по замене оконных (извещение на сайте № 0345300066615000001).

В адрес учреждений, выступивших Заказчиками в вышеуказанных аукционах, Псковским УФАС России были направлены запросы информации, а именно: протоколов подведения итогов аукционов, а также сведений об исполнении контрактов, заключенных по итогам их проведения.

Согласно данным, представленным МКУ «Муниципальные закупки Костомукшкого городского округа» (Вх. № 2837 от 10.12.2015) в протоколе подведения итогов электронного аукциона № 0806300010115000055-3 отражено, что участниками аукциона явились:

- ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж».

Заявки ООО «Окна города» и ООО «ФСП-Строй» были признаны не соответствующими требованиям, а именно: отсутствовала декларация о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям. Вторые части заявок не допущены к участию в аукционе.

Победителем аукциона признано ООО «Аватаж» с ценой контракта 1 035 088 рублей 75 копеек.

На момент вынесения решения по настоящему делу оплата произведена в полном объеме, работы выполнены.

Согласно данным, представленным МКУ «Единое управление муниципальными заказами» (Вх. № 2920 от 21.12.2015) в протоколе подведения итогов электронного аукциона № 0345300066615000001-3 отражено, что участниками аукциона явились:

- ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж», ИП Синельников А.А., ООО «Контрфорс».

Заявки ООО «Окна города» и ООО «ФСП-Строй» были признаны не соответствующими требованиям, а именно отсутствовала декларация о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям. Вторые части заявок не допущены к участию в аукционе.

Победителем аукциона признано ООО «Аватаж» с ценой контракта 347 000 рублей. На момент вынесения решения по настоящему делу оплата произведена не в полном объеме, информация об исполнении контракта на официальном сайте в сети «Интернет» отсутствует.

Согласно данным, представленным МБОУ ДОД «Детско-юношеская спортивная школа» (Вх. № 2926 от 21.12.2015) в протоколе подведения итогов электронного аукциона № 0145300000115000117-3 отражено, что участниками аукциона явились:

- ООО «Окна города», ООО «ФСП-Строй», ООО «Аватаж», ООО «Контрфорс».

Заявки ООО «Окна города» и ООО «ФСП-Строй» были признаны не соответствующими требованиям, а именно: отсутствовала декларация о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям, а также не соответствие заявок требованиям, установленным п. 3-9 ч. 1 ст. 31 44-ФЗ. Вторые части заявок не допущены к участию в аукционе.

Победителем аукциона признано ООО «Аватаж» с ценой контракта 320 154 рублей 10 копеек. На момент вынесения решения по настоящему делу оплата произведена в полном объеме, работы выполнены.

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

В ходе участия в указанных аукционах ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города» применяли так называемую стратегию «таран» - реализация действий по резкому снижению начальной (максимальной) цены контракта, без намерения в последующим заключить такой контракт.

Более подробно стратегия «таран» раскрывается следующим образом: в первые секунды сессии «планируемый победитель» предлагает минимальное понижение начальной (максимальной) цены контракта. Затем в «игру» вступают остальные участники сговора, которые имитируя конкуренцию, торгуясь между собой, резко доводят ценовое предложение до незначительного уровня, по сравнению с начальной ценой контракта, что должно заставить другие компании отказаться от дальнейшего участия в аукционе. Далее, вторые части заявок «мнимых» участников, которые имитировали активные действия, но не обоснованные реальными намерениями заключить контракт, оказываются заведомо не соответствующими требованиям аукционной документации, а контракт заключается с «планируемым» победителем – участником аукциона, сделавшим незначительный шаг понижения.

Указанная стратегия прослеживается во всех рассматриваемых Комиссией аукционах, однако, в одном случае данная стратегия не сработала, так как участник аукциона в целях сохранения объемов предпринимательской деятельности, понижает цену контракта и становится победителем, действуя при этом себе в убыток (№ 0357300044515000001).

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.

В силу части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции, совершение лицами, указанными в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением.

Из анализа указанных норм закона следует, что Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации.

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещается 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 взаимосвязи 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.

Учитывая, что частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на заключение между хозяйствующими субъектами соглашений и осуществление хозяйствующими субъектами согласованных действий, которые приводят или могут привести к последствиям, указанным в пунктах 1 - 9 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, доказывание факта ограничения конкуренции (возможности ограничения конкуренции) (установление наличия обстоятельств, указанных в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции) в ходе рассмотрения дел о нарушениях хозяйствующими субъектами части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции не требуется.

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).

Указанное соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся (аналогичных) действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб гражданам и государству.

Анализ поведения ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж» показывает, что в ходе участия в открытом аукционе в электронной форме, указанные хозяйствующие субъекты применяли следующую стратегию поведения: двое из участников соглашения (картеля) (ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города») в течение короткого промежутка времени (двух минут) поочередно снижали цену лота на существенную величину, затем, третий участник соглашения (ООО «Аватаж») на последних секундах аукциона предлагал цену, выше цены, предложенной добросовестным участником аукциона и становился бы победителем аукциона. В то же время, участники соглашения (картеля) ООО «ФСП-Строй», ООО «Окна города» были отклонены за несоответствие вторых частей заявок требованиям документации об электронном аукционе, что делало невозможным заключение с ними контракта и позволяло заключить контракт с третьим участником соглашения (ООО «Аватаж»).

Помимо указанного, Комиссией при принятии решения учтена следующая информация, имеющая значение для настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 22.07.2015 директором ООО «ФСП-Строй» является Федоров Алексей Владимирович, учредителем ООО «ФСП-Строй» является Прошутинский Владимир Владимирович.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 22.07.2015 директором ООО «Окна города» является Прошутинский Владимир Владимирович, учредителем ООО «Окна города» является Федоров Алексей

Владимирович.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 20.10.2015 директором и учредителем ООО «Аватаж» является Ходаков Олег Александрович.

В силу части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции положения настоящей статьи не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством одного или нескольких следующих действий:

- распоряжение более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица;

- осуществление функций исполнительного органа юридического лица (часть 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что группа лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» образуют с ООО «Аватаж» некую единую коалицию, так как наблюдаемая картина аукционов находит логическое объяснение только лишь в случае, если участники согласовали свои действия, информированы о стратегиях друг друга и выполняют на рассматриваемых аукционах согласованный план действий; поведение группы лиц и ООО «Аватаж» и итоги аукционов вне сговора невероятны, а исследованные и установленные факты свидетельствуют о систематическом нетипичном, недобросовестном поведении участников.

Учитывая вышеизложенное, ограничения, установленные частью 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, по неприменению положений о запрете ограничивающих конкуренцию соглашений, в отношении спорных соглашений между тремя хозяйствующими субъектами не учитываются, так как соглашения заключены не субъектами, входящими в одну группу лиц, а группой лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» с самостоятельным хозяйствующим субъектом – ООО «Аватаж».

При таких обстоятельствах Комиссия по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу, что действия группы лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» совестно с ООО «Аватаж» не могут быть признаны как совершенные в допустимых пределах осуществления гражданских прав, являются следствием достигнутых устных соглашений, направленных на существенное снижение первоначальной цены контрактов, и, соответственно, имеют место признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, заключение и реализация устных соглашений между группой лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» совестно с ООО «Аватаж» при участии в аукционах в электронной форме по замене оконных блоков, проведенных в 2015 году на территории Российской Федерации, было осуществлено с целью получения незаконных преимуществ путем реализации таких соглашений, результатом которых явилось поддержание и установление цен на торгах в аукционах № 0145300000115000117, № 0806300010115000055, № 0345300066615000001, № 0357300044515000001. Действия Ответчиков по реализации устных соглашений квалифицированы Комиссией по пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, как «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 «ФСП-Строй», ООО «Окна города», ООО «Аватаж» и соответственно результаты торгов являются следствием достигнутых между ними соглашений, направленных на поддержание цен на торгах.

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 в действиях группы лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города» нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении с ООО «Аватаж» антиконкурентных соглашений, направленных на поддержание максимально высоких цен контрактов при проведении открытых аукционов в электронной форме № 0145300000115000117, № 0806300010115000055, № 0345300066615000001, № 0357300044515000001.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и участия группы лиц в составе ООО «ФСП-Строй» и ООО «Окна города», ООО «Аватаж» в антиконкурентных соглашениях при проведении вышеобозначенных открытых аукционов не выдавать в связи с их завершением.

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.