

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 53/11/14-ТР

г. Псков

08 декабря 2014г.

Резолютивная часть решения оглашена 25 ноября 2014 года.

Полный текст решения изготовлен 08 декабря 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 53/11/14-ТР по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ТСК Монолит» (Москва, д. Румянцево, стр. 2), обществом с ограниченной ответственностью «СМУ 2703» (Москва, ул. Раменки, д. 17, 1), обществом с ограниченной ответственностью «РК-Строй 91» (Москва, д. Румянцево, стр. 1), обществом с ограниченной ответственностью «Спец-Строй» (Самарская обл, г. Тольятти, ул. Мира, д. 58-22) пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства послужила жалоба ООО «Строй проект Сити» (вх. № 310 от 11.09.2014) по факту сговора участников открытого аукциона в электронной форме на право заключить государственный контракт «Выполнение работ по комплексному капитальному ремонту административного здания Псковского городского суда Псковской области» (заказчик – Управление Судебного департамента в Псковской области).

Решением Комиссии Псковского УФАС России по контролю в сфере закупок 12.09.2014 было принято решение передать жалобу для рассмотрения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Письмом ФАС России от 08.10.2014 № КА/40557/14 Псковскому УФАС России предоставлены полномочия по рассмотрению данных материалов.

Заявитель в пояснениях от 13.11.2014 № 44/2014 поддержал доводы жалобы.

Заинтересованное лицо - Управление Судебного департамента в Псковской области в письменном пояснении от от 27.10.2014 № 2782 указало, что не располагает фактами о наличии сговора между участниками проведенного аукциона.

Ответчики по делу в письменных пояснениях (ООО «ТСК Монолит» от 10.11.2014 № 18, ООО «СМУ 2703» от 12.11.2014 № 88, ООО «РК-Строй 91» от 11.11.2014 № 21, ООО

«Спец-Строй» от 11.11.2014 № 19) указали 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).

Дело рассмотрено в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителя, ответчиков – ООО «ТСК Монолит», ООО «РК-Строй 91», ООО «Спец-Строй» и заинтересованных лиц, в присутствии представителя ООО «СМУ 2703», поддержавшего позицию, изложенную в письме от 12.11.2014 № 88.

Комиссия, исследовав доказательства по делу, оценив позиции сторон, заинтересованного лица, приходит к выводу о заключении ООО «ТСК Монолит», ООО «РК-Строй 91», ООО «Спец-Строй» и ООО «СМУ 2703» устного соглашения, которое предусматривало поддержание цен на открытом аукционе в электронной форме от 04.09.2014 извещение № 0157100004114000068 на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – аукцион) и участвовали в нем до 04.09.2014 включительно.

Наличие устного соглашения между ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй» подтверждается следующим:

ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй» при участии в аукционе реализовывали единую стратегию поведения.

Согласно документам и информации, представленным заказчиком аукциона (вх № 4084 от 25.09.2014, вх. № 4096 от 26.09.2014, вх. № 4097 от 26.09.2014) и ЗАО «Сбербанк-АСТ» (вх. № 4063 от 24.09.2014), аукцион проходил следующим образом:

На аукцион в электронной форме извещение № 0157100004114000068 «Выполнение работ по комплексному капитальному ремонту административного здания Псковского городского суда Псковской области», с начальной ценой контракта 42 901 032 рубля было подано и допущено к участию 15 заявок на участие в аукционе (протокол № 0157100004114000068-1 от 01.09.2014). В открытом аукционе в электронной форме приняли участие 7 участников размещения заказа (протокол проведения электронного аукциона от 04.09.2014).

Заказчик – Управление Судебного департамента в Псковской области (Псков, ул. Р. Люксембург, д. 19).

Согласно Извещению о проведении электронного аукциона в составе второй части заявки участники должны были представить свидетельство на право выполнения определенных видов работ согласно «Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые влияют на безопасность объектов капитального строительства, утвержденного Приказом Минрегионразвития РФ от 30.12.2009 № 624.

Дата и время начала аукциона: 04.09.2014 13:20:00.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 04.09.2014 поступили следующие итоговые предложения о цене контракта от участников аукциона:

Защищенный номер заявки	Наименование участника	Итоговое ценовое предложение, руб.	Время
8591683	ООО «ТСК Монолит»	32 175 774,00	13:27:57
8577056	ООО «Спец-Строй»	28 718 306,21	13:29:16
8582429	ООО «РК-Строй 91»	26 573 254,61	13:29:41
8593937	ООО «Строй Проект Сити»	42 600 000,00	13:41:57
8581311	ООО Фирма «ДОМ»	42 559 031,99	13:49:27
8576210	ООО «СМУ 2703»	39 499 000,00	13:49:36
8585867	ООО «Гриал»	42 599 990,00	13:49:38

Подав соответствующую информацию в первой части заявок ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» были допущены к аукциону и подавали ценовые предложения, последовательно снижая цену аукциона.

По ходу проведения аукциона, в течение короткого промежутка времени (двух минут) тремя участниками размещения заказа: ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91», поочередно подавались предложения, в результате начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 38 % (до 26 573 254,61 рублей).

В фазе доподачи ценовых предложений участники ООО «Строй Проект Сити» и ООО Фирма «ДОМ» подали свои ценовые предложения, после чего ООО «СМУ 2703» сделало снижение цены до 39 499 000,00 рублей.

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 05.09.2014, вторые части заявок ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» были признаны не соответствующими требованиям документации в отношении предлагаемых работ и услуг (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»), так как участниками не были представлены свидетельство на право выполнения отдельных видов работ или соответствующая лицензия.

В ходе подготовки и участия в аукционе ООО «ТСК Монолит», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй» преднамеренно исключали возможность положительного рассмотрения вторых частей заявок и заключения с ними контракта по результатам торгов. Это подтверждается также тем, что ООО «ТСК Монолит» и ООО «РК-Строй 91» при предоставлении информации согласно Определению о назначении дела к рассмотрению от 22.10.2015 также как и в заявке на участие в аукционе, не представили требуемое аукционной документацией свидетельство на право выполнения отдельных видов работ.

Кроме того, согласно представленным ООО «ТСК Монолит» и ООО «РК-Строй 91» бухгалтерским справкам, бухгалтерским балансам и отчетам о финансовых результатах на 30.09.2014 в 2013 году и за 9 месяцев 2014 года они не получали выручки от деятельности по строительству и капитальному ремонту зданий и сооружений.

ООО «Спец-Строй» согласно представленным бухгалтерским справкам и бухгалтерской документации осуществляло в 2013 и 2014 годах указанную деятельность. При этом ООО «Спец-Строй» представило по запросу Псковского УФАС России Свидетельство о допуске к определенному виду работ № 7284 от 06.12.2013, согласно которому оно вправе заключать договоры, стоимость которых не превышает 10 000 000 рублей (в ходе аукциона данным участником подано ценовое предложение 28 718 306,21 руб.).

Нарушения, допущенные указанными организациями при формировании состава документов из вторых частей заявок, являются однотипными, сходными.

При этом, учитывая, что данные документы должны были представляться в составе именно вторых частей заявок, указанные участники обеспечили себе наступление следующих правовых последствий:

1) ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» должны были быть признаны участниками аукциона;

2) ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» должны были быть допущены к участию в процедуре аукциона, на котором они имели право выдвигать ценовые предложения и конкурировать с другими, допущенными к участию в аукционе организациями;

3) заявки ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» должны были быть отклонены только после проведения и завершения процедуры аукциона, когда было закончено принятие ценовых предложений от организаций, допущенных к участию в аукционе;

4) победителем аукциона и лицом, с которым должен был быть заключен контракт, должна была выступить организация, сделавшая следующее по величине после ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» ценовое предложение при проведении процедуры аукциона и зная о том, что заявки ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» будут отклонены после проведения процедуры аукциона и рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе – ООО «СМУ 2703».

Победителем аукциона было признано ООО «СМУ 2703» с ценой контракта 39 499 000,00 рублей, отличающейся от начальной (максимальной) цены контракта на 7,9%.

Вход на сайт электронной площадки для подачи заявок на участие в аукционе по данным, предоставленным ЗАО «Сбербанк-АСТ» (вх. № 4063 от 24.09.2014), всеми Ответчиками осуществлялся 26 - 28.08.2014 с одного IP-адреса: 95.182.72.42:

Участник	Дата подачи заявки	IP и время входа на сайт оператора
----------	--------------------	------------------------------------

		27.08.2014 13.30 IP=95.182.72.42
ООО «ТСК Монолит»	28.08.2014 в 15.19	28.08.2014 15.16 IP=95.182.72.42
		28.08.2014 15.19 IP=95.182.72.42
ООО «СМУ 2703»	27.08.2014 в 13.20	26.08.2014 18.33 IP=95.182.72.42
ООО «Спец-Строй»	27.08.2014 в 13.40	27.08.2014 13.40 IP=95.182.72.42
		27.08.2014 12.42 IP=95.182.72.42
ООО «РК-Строй 91»	27.08.2014 в 18.26	27.08.2014 18.18 IP=95.182.72.42
		27.08.2014 18.26 IP=95.182.72.42

Указанный IP-адрес: 95.182.72.42 принадлежит интернет - провайдеру ООО «Азимут Телеком», с местом нахождения: г. Москва, д. Румянцево, стр. 2.

Согласно информации ООО «Азимут Телеком» (от 10.10.2013 № 73, от 28.10.2014 № 77) данный IP-адрес используется для динамического преобразования сетевых адресов (NAT) клиентов, имеющих внутренние адреса сети ООО «Азимут Телеком». При этом провайдер имеет договор на предоставление услуг связи только с одним из ответчиков, а именно ООО «СМУ 2703».

Территория действия лицензии ООО «Азимут Телеком» согласно данным реестра Роскомнадзора – Москва и Московская область.

При этом из приведенных данных видно, что выход с указанного IP-адреса последовательно осуществлялся 27.08.2014 ООО «РК-Строй 91» в 12.42, ООО «ТСК «Монолит» в 13.30, ООО «Спец-Строй» в 13.40, затем вновь ООО «РК-Строй 91» в 18.18 и 18.26. Следует учитывать, что местом нахождения ООО «Спец-Строй» является г. Тольятти Самарской области.

Таким образом, заявки формально независимых хозяйствующих субъектов ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй», 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 четвертым участником сговора (участника соглашения) путем введения в заблуждения остальных участников аукциона.

Действия ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» 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 «СМУ 2703») участников аукциона.

Поведение ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» было

направлено на исключение иных участников аукциона для предоставления преимуществ ООО «СМУ 2703».

Вышеуказанные действия участников аукциона ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй», явились результатом реализованного ими при участии в аукционе устного соглашения, которые привели к поддержанию цен 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.

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 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 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.

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 принципа разумности и обоснованности.

Анализ поведения ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91» и ООО «Спец-Строй» показывает, что в ходе участия в аукционе указанные хозяйствующие субъекты применяли следующую стратегию поведения: трое из участников соглашения (картеля) (ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91») в течение короткого промежутка времени (двух минут) поочередно снижали цену лота на существенную величину, затем, четвертый участник соглашения (ООО «СМУ 2703») на последних секундах аукциона предлагал цену, ниже цены, предложенной добросовестным участником аукциона, и незначительно ниже начальной (максимальной) цены контракта, и становился победителем аукциона. В то же время, участники соглашения (картеля) ООО «ТСК Монолит», ООО «Спец-Строй» и ООО «РК-Строй 91» были отклонены за несоответствие вторых частей заявок требованиям документации об электронном аукционе, что делало невозможным заключение с ними контракта и позволяло заключить контракт с четвертым участником соглашения (ООО «СМУ 2703»).

Действия ООО «ТСК Монолит», ООО «СМУ 2703», ООО «РК-Строй 91», ООО «Спец-Строй» и соответственно результат торгов является следствием достигнутого между ними соглашения, направленного на поддержание цены на торгах.

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.

В ходе мониторинга сайта www.zakupki.gov.ru установлено, что ответчики реализовывали похожую модель поведения при участии в других электронных аукционах 2012-2013 г.г. (например, извещения № 0148300034513000012, № 0148300036713000035, № 0373200167912000017, № 0148300031913000013).

Доход ООО «СМУ 2703» от заключения и участия в антиконкурентном соглашении (картеле) составил 39 499 000,00 рублей (33 473 728, 81 руб. без учета НДС).

Получение дохода другими участниками соглашения не установлено.

Комиссия учитывает, что согласно представленным ООО «СМУ 2703» информации и документам (письма от 12.11.2014 № 86, от 13.11.2014 № 90) работы по государственному контракту № 0157100004114000068-0008548-04 от 22.09.2014 выполняются, при этом часть работ, подлежащих выполнению в 2014 году, к моменту рассмотрения дела выполнены на 50%.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ТСК Монолит» (Москва, д. Румянцево, стр. 2), ООО «СМУ 2703» (Москва, ул. Раменки, д. 17, 1), ООО «РК-Строй 91» (Москва, д. Румянцево, стр. 1), ООО «Спец-Строй» (Самарская обл, г. Тольятти, ул. Мира, д. 58-22) нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем заключения и участия в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме от 04.09.2014 № 0157100004114000068.
2. В связи с тем, что Заказчиком с победителем открытого аукциона в электронной форме от 04.09.2014 № 0157100004114000068 ООО «СМУ 2703» заключен контракт, с учетом требований частей 8 статьи 70 и части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Псковской области для возбуждения дел об административном правонарушении по ст. 14.32 КоАП РФ.

Председатель Комиссии:

Е.С. Аверина

Члены Комиссии:

Н.Ю. Юркина

О.В. Вальцева

Д.И. Никонова

А.С. Тимофеева

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2² 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.