

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 058/01/11-581/2019

06.05.2020 года

г. Пенза

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 058/01/11-581/2019 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Пачелмская дорожно-передвижная механизированная колонна» (ИНН 5828004042, ОГРН 1095827000081, 442100 Пензенская область, р.п. Пачелма, ул. Ленина 1а), Обществом с ограниченной ответственностью «Спасский дорсервис» (ИНН 5807626719, ОГРН 1115827000123, 442600, Пензенская область, г. Спасск, ул. Коммунальная, д.72), Индивидуальным предпринимателем ...требований пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило обращение ООО «Рисам» о нарушении антимонопольного законодательства при проведении аукциона № 0155200002219000205.

Из представленной информации и информации, размещенной на сайте закупок www.zakupki.gov.ru установлено следующее.

Уполномоченный орган в лице Управления по регулированию контрактной системы и закупкам Пензенской области 22.04.2019 опубликовало извещение о проведении открытого аукциона № 0155200002219000205 в электронной форме на размещение государственного заказа: ремонт автомобильной дороги г. Каменка - р.п. Пачелма км 30+380 - км 35+400 Пачелмского района Пензенской области.

Аукцион проводится на площадке: АО «ЕЭТП».

Начальная максимальная цена контракта: 56 835 416 ,44 рублей.

Заказчик: Государственное казенное учреждение «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области».

Для участия в аукционе подано 6 заявок:

ООО «Пачелмская ДПМК» ИНН 5828004042,

ООО «Дорсервис» ИНН 5811003072,

ООО «Спасский Дорсервис» ИНН 5807626719,

ИП ...,

ООО «СФЕРА» ИНН 5837055477,

ООО «РИСАМ» ИНН 6453155451

Аукционная документация № 0155200002219000205 содержала единые требования к участникам закупки в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), в том числе в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99 (с последующими изменениями) «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» - наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу линейного объекта либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог. При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Аукцион был начат 20.05.2019 09:09:00 и продолжался до 09:31:42.

В ходе аукциона было сделано 61 ценовое предложение.

Снижению начальной (максимальной) цены способствовали поочередные и неоднократные действия ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... по подаче ценовых предложений, направленные на понижение

начальной (максимальной) цены контракта.

В итоге, цена была снижена ИП ... до 40 637 322,88 (снижение на 28,5 %) – Победитель.

Вторым участником аукциона, давшим лучшее предложение о цене контракта после победителя было ООО «Спасский Дорсервис» (ценовое предложение 40 921 499,96 руб., снижение на 28 %).

Однако, согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона от 23.05.2019 №0155200002219000205-3 заявки ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... признаны не соответствующими (п. 2 ч.6 ст. 69 Закона 44-ФЗ).

На основании пункта 2 части 6 статьи 69 «Порядок рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе» Закона № 44-ФЗ:

- несоответствие участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с п. 3 части 2 статьи 31 «Требования к участникам аукциона» Закона № 44-ФЗ:

- во второй части заявок участника, отсутствуют документы подтверждающие наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу линейного объекта либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог, в нарушение п. 9 и п. 10 Раздела 1. Первая часть информационной карты закупки путем проведения аукциона в электронной форме и требований пункта 4 Раздела 2. Вторая часть информационной карты закупки путем проведения аукциона в электронной форме.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 23.05.2019 № 0155200002219000205-3 победителем признано ООО «Пачелмская ДПМК», предложившее цену контракта 50 000 000 (Третий участник, давшим лучшее предложение о цене контракта после победителя и Второго участника, (ценовое предложение на 9 362 677,12 руб. больше, чем ценовое предложение Победителя).

По итогам аукциона контракт заключен 06.06.2019 с ООО «Пачелмская ДПМК» по цене 50 000 000 рублей.

Из представленных электронной площадкой сведений установлено, что файлы (электронные документы) ООО «Пачелмская ДПМК» и ИП ..., содержащие первые части заявок, были созданы единым автором и имеют единые даты последнего сохранения и время редактирования. А также установлено, что хешсуммы данных файлов совпадают.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о совместной подготовке Ответчиков к проводимой закупке с использованием единой инфраструктуры.

В рамках рассмотрения дела ИП и ООО «Спасский Дорсервис» представлены пояснения, что данные субъекты имели намерение и возможность заключить контракт по предложенной на аукционе цене. В качестве доказательства указанного Ответчики представили расчеты ценовых предложений. Однако эти расчеты содержат лишь затраты на необходимые материалы и не учитывали затраты на фонд оплаты труда, эксплуатацию техники, уплату налогов, а также постоянные издержки.

Указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии у ИП ... и ООО «Спасский Дорсервис» возможности выполнить работы в соответствии с условиями контракта по заявленной цене, что указывает на нерентабельность заявленного в ходе аукциона предложения.

В ходе рассмотрения настоящего дела Пензенским УФАС России было проанализировано поведение иных участников проводимого аукциона (допущенных к участию). Из анализа полученных документов признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 не установлены.

В ходе рассмотрения дела Пензенским УФАС России установлен аукцион № 0155200002219000153, в котором принимали участие ООО «Спасский Дорсервис», ООО «Пачелмская ДПМК» и ИП

Из представленной информации и информации, размещенной на сайте закупок www.zakupki.gov.ru установлено следующее.

Уполномоченный орган в лице Управления по регулированию контрактной системы и закупкам Пензенской области 09.04.2019 опубликовало извещение о проведении открытого аукциона № 0155200002219000153 в электронной форме на размещение государственного заказа: Ремонт автомобильной дороги г. Каменка - р.п. Пачелма км 41+500 - км 49+300, км 57+300 - км 62+660 Пачелмского района Пензенской области.

Аукцион проводится на площадке: АО «ЕЭТП».

Начальная максимальная цена контракта: 125 919 226,51рублей.

Заказчик: Государственное казенное учреждение «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области».

Для участия в аукционе допущено 3 заявки:

ООО «Пачелмская ДПМК» ИНН 5828004042,

ООО «Спасский Дорсервис» ИНН 5807626719,

ИП ...,

Аукцион был начат 29.04.2019 10:25:00 и продолжался до 10:46:45.

В ходе аукциона первый шаг был сделан ООО «Пачелмская ДПМК». От других участников ценовых предложений не поступало.

Согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона от 06.05.2019 №0155200002219000153-3 ООО «Пачелмская ДПМК» признан победителем аукциона.

17.05.2019 с ООО «Пачелмская ДПМК» заключен контракт на сумму 125 289 630,38 руб.

Аукционная документация № 0155200002219000153 содержала единые требования к участникам закупки в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона № 44-ФЗ, в том числе в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. № 99 (с последующими изменениями) «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» - наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу линейного объекта либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог. При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20

процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Из документов, представленных электронной торговой площадкой, установлено, что заявки ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... не содержали документы, подтверждающие вышеуказанные требования.

Кроме того, согласно представленным документам в рамках рассмотрения настоящего дела у ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... отсутствуют исполненные договоры, подтверждающие необходимый опыт работ.

Также из представленных ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... установлено, что данные субъекты имеют опыт участия в закупках (становились победителями). Заявки ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... за исследуемый период 2017-2019 гг. не отклонялись в результате не предоставления необходимого объема документов в закупках, в которых не принимали участие Ответчики, за исключение закупок с участием ООО «Пачелмская ДПМК» и ООО «Универсал Сервис».

Данные обстоятельства указывают на отсутствие у ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... цели заключения контракта по итогам рассматриваемых закупок № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205 и преднамеренное формирование заявок, подлежащих отклонению.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

В соответствии с конкурсной документацией проводимых аукционов № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205 размер обеспечения исполнения контракта составлял 10 % от начальной (максимальной) цены контракта.

На момент проведения рассматриваемых аукционов у ООО «Спасский Дорсервис» отсутствовали действующие договоры с кредитными организациями по предоставлению банковских гарантий. Также не представлены документы, подтверждающие возможность ООО «Спасский Дорсервис» внести обеспечение исполнения контракта в случае победы на торгах.

Данное обстоятельство также указывает на отсутствие у ООО «Спасский Дорсервис» цели заключения контракта по итогам рассматриваемых закупок.

Согласно полученным в ходе рассмотрения дела пояснениям ИП ... отказался от участия в аукционе в виду отсутствия технической возможности.

На запрос Пензенского УФАС России о причинах отказа от участия в аукционе № 0155200002219000153 ООО «Спасский Дорсервис» указало на отсутствие технической возможности выхода в интернет.

Однако, согласно информации, представленной электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП», на которой проводился аукцион № 0155200002219000153, ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ... в день проведения аукциона 29.04.2019 еще до его начала осуществили авторизацию в личных кабинетах.

Кроме того, из информации, представленной оператором связи ПАО «Ростелеком», предоставляющим доступ к услугам интернет ООО «Спасский Дорсервис», 29.04.2019г. в работе технических средств ПАО «Ростелеком» не было сбоев в предоставлении доступа к услугам связи (интернет), а также нестабильной работы каналов связи. В указанный выше период обращений ООО «Спасский дорсервис» в техническую службу поддержки ПАО «Ростелеком» по данным вопросам не было.

Данные обстоятельства указывают на отсутствие намерения ООО «Спасский Дорсервис» и ИП подавать ценовые предложения в аукционе № 0155200002219000153 в отсутствие иных участников (кроме ООО «Пачелмская ДПМК») и заключить контракт по проводимой закупке.

Также, из представленных электронной площадкой сведений установлено, что файлы (электронные документы) ООО «Пачелмская ДПМК» и ИП ..., содержащие первые части заявок, были созданы единым автором и имеют единые даты последнего сохранения и время редактирования. А также установлено, что хешсуммы данных файлов совпадают.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о совместной подготовке Ответчиков к проводимой закупке с использованием единой инфраструктуры. Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры при подготовке к проводимому аукциону и в момент его проведения. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что 22.04.2019 между ООО «Универсал Сервис» и ООО «Спасский Дорсервис» заключен договор беспроцентного займа на сумму 3 900 000 рублей. Данные денежные средства поступили на счет ООО «Спасский Дорсервис» 22.04.2019г. Согласно представленной ООО «Спасский Дорсервис» по расчетному счету денежные средства в размере обеспечения заявок на участие в аукционах № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205 заморожены электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП».

Согласно части 20 статьи 44 Закона № 44 в течение одного часа с даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе оператор электронной площадки направляет в банк информацию об участнике закупки и размере денежных средств, необходимом для обеспечения заявки, за исключением случая наличия в реестрах банковских гарантий, предусмотренных статьей 45 настоящего Федерального закона, информации о банковской гарантии, выданной участнику закупки для обеспечения такой заявки. Банк в течение одного часа с момента получения указанной информации от оператора электронной площадки обязан осуществить блокирование денежных средств на специальном счете участника закупки в размере обеспечения соответствующей заявки.

Таким образом, денежные средства, поступающие на расчетный счет ООО «Спасский Дорсервис», были использованы для участия в аукционах № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205.

В мае 2019 года, после проведения указанных аукционов, займ возвращен ООО «Спасский Дорсервис».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Универсал Сервис» не осуществляет деятельность по выдаче займов и не является кредитной организацией.

Из выписок из ЕГРЮЛ установлено, что единоличным исполнительным органом ООО «Пачелмская ДПМК» и ООО «Универсал Сервис» является одно и то же лицо, а также ООО «Универсал Сервис» владеет 99% доли в уставном капитале ООО «Пачелмская ДПМК». В силу статьи 9 Закона о защите конкуренции ООО «Универсал Сервис» и ООО «Пачелмская ДПМК» являются группой лиц.

Из указанных обстоятельств следует, что ООО «Универсал Сервис» предоставлен беспроцентный займ ООО «Спасский Дорсервис» в интересах ООО «Пачелмская ДПМК», что подтверждает, что ООО «Спасский Дорсервис» принимало участие в рассматриваемых аукционах с целью обеспечения победы ООО «Пачелмская ДПМК».

22.04.2019 между ИП ... и ООО микрокредитная компания «ФУНТ» заключен договор займа № 3224-3 на сумму 1 259 192,27 рублей для обеспечения заявки на участие в аукционе № 0155200002219000153.

Из полученных в ходе выездной внеплановой проверки ООО «Пачелмская ДПМК» документов установлено, что ООО «Пачелмская ДПМК» выступало в качестве поручителя при получении кредитных денежных средств ИП ..., которые использовались в качестве обеспечения заявки на электронной торговой площадке при проведении аукционов.

Данное обстоятельство указывает на то, что ИП ... в аукционе № 0155200002219000153 действовало в интересах ООО «Пачелмская ДПМК» (с целью обеспечения победы).

Также в ходе выездной внеплановой проверки из анализа электронного почтового ящика ООО «Пачелмская ДПМК» установлена переписка с ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ..., содержащая финансовые и бухгалтерские документы данных субъектов. В свою очередь между данными хозяйствующими субъектами отсутствуют договорные отношения.

Данные обстоятельства также указывают на отсутствие соперничества между данными субъектами и свидетельствует о наличии между ними неконкурентных отношений.

Таким образом, установленные по делу обстоятельства указывают, что ООО «Пачелмская ДПМК», ООО «Спасский Дорсервис» и ИП ..., заранее зная о намерениях друг друга, отказались от самостоятельных действий с целью обеспечения победы в аукционах ООО «Пачелмская ДПМК», для чего планировали выступать в аукционе № 0155200002219000153 и

выступали в аукционе № 0155200002219000205 с таким ценовыми предложениями (значительно снизив цену контракта), чтобы ввести в заблуждение конкурентов, в результате чего последние отказались от конкурентной борьбы.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 10.9 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» анализ состояния конкуренции на товарном рынке проведен по следующим этапам:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов (по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статьи 17 Закона о защите конкуренции); предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции); предмета договоров на оказание соответствующих финансовых услуг (по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 18 Закона о защите конкуренции);

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) либо отказавшихся от участия в торгах в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам торгов, которые предусмотрены документацией о торгах, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Временной интервал по аукционам № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205 определен с даты опубликования извещения до даты заключения контракта, т.е. с апрель-июнь 2019г.

Предмет торгов является ремонт автомобильной дороги г. Каменка - р.п. Пачелма км 30+380 - км 35+400 и км 41+500 - км 49+300, км 57+300 - км 62+660 Пачелмского района Пензенской области.

Состав хозяйствующих субъектов, участвующих в аукционах образуют хозяйствующие субъекты, заявки которых допущены для участия в аукционах № 0155200002219000153 и № 0155200002219000205. Данные

субъекты являлись друг другу конкурентами на право заключения государственного контракта.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 закона о защите конкуренции конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров 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.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Целью указанного соглашения между Ответчиками является исключение между участниками картеля конкурентной борьбы, назначение «победителя» до проведения конкурсной процедуры, а также введение в заблуждение конкурента.

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в том числе: отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В связи с изложенным доводы Ответчиков об отсутствии ограничивающего конкуренцию соглашения, подлежат отклонению.

Согласно пункту 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.

Таким образом, действия ООО «Пачелмская ДПМК», ООО «Спасский

Дорсервис» и ИП ..., выразившиеся в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которые привели (могли привести) к повышению, поддержанию цен на торгах, содержат признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России.