З А К Л Ю Ч Е Н И Е

об обстоятельствах дела № 026/01/11-1058/2019

20.11.2019 года город Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Сапунов Д. Н. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

Хаджебиеков Р. Ш. – заместитель начальника отдела по борьбе с картелями Ставропольского УФАС России;

Долженко А. О. – главный специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ставропольского УФАС России;

Хамирзов С. Р. - главный специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ставропольского УФАС России.

Рассмотрев материалы дела № 026/01/11-1058/2019, возбужденного в отношении:

- ООО «Спецтранс» (ИНН-2632095554, ОГРН-1092632001780),

- ООО «АС-Строй» (ИНН-2630804075, ОГРН-1142651002449),

по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в осуществлении антиконкурентного сговора при проведении ряда торговых процедур,

На заседании присутствовали:

- Представитель ООО «ЖКХ» по доверенности от 18.03.2019 года № 03/19 – «……»;

- Представители ООО «Спецтранс» по доверенности от 03.06.2019 года № 03 «……».

- Директор ООО «Спецтранс» – «……».

- Директор ООО «АС-Строй» – «……».

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Ставропольского УФАС России 30.05.2019 года (вх. № 3917) поступило заявление ООО «Спецтранс» о наличии антиконкурентного сговора (картеля) в действиях ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» при проведении аукционов на право оказания услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора на территории районов, входящих в ведение регионального оператора ООО «ЖКХ».

Ставропольским УФАС России в рамках анализа поступившей информации и анализа данных электронных торговых площадок по проведенным аукционам в отношении ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» были выявлены признаки антиконкурентного (картельного) сговора при проведении ряда торговых процедур.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Для принятия решения по рассматриваемому делу о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по проведенным торговым аукционам:

1) Электронный аукцион № 31807030748 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельского поселения Богдановского сельсовета и сельского поселения Варениковского сельсовета Степновского МР СК», с начальной (максимальной) ценой контракта

7 235 580,00 рублей;

2) Электронный аукцион № 31807034176 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельского поселения поселка Фазанный, сельского поселения Новосредненского сельсовета, сельского поселения Орловского сельсовета, сельского поселения Советского сельсовета и сельского поселения Старопавловского сельсовета Кировского ГО СК» с начальной (максимальной) ценой контракта 31 013 400,00 рублей;

3) Электронный аукцион № 31807034084 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельского поселения станицы Марьинской, сельского поселения Горнозаводского сельсовета, сельского поселения Зольского сельсовета, сельского поселения Комсомольского сельсовета Кировского ГО СК» с начальной (максимальной) ценой контракта 46 725 600,00 рублей;

4) Электронный аукцион № 31807034011 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории города Новопавловска Кировского ГО СК» с начальной (максимальной) ценой контракта 45 651 000,00 рублей;

5) Электронный аукцион № 31807030835 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельского поселения село Соломенское и сельского поселения Степновского сельсовета Степновского МР СК» с начальной (максимальной) ценой контракта 15 986 520,00 рублей;

6) Электронный аукцион № 31807030799 «Оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельского поселения Верхнестепновского сельсовета, сельского поселения Иргаклинского сельсовета и сельского поселения Ольгинского сельсовета Степновского МР СК» с начальной (максимальной) ценой контракта 17 422 020,00 рублей.

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка проведения анализа 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, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.9 настоящего Порядка.

В соответствии с пунктом 10.9. 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, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

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 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.

Анализ состояния конкурентной среды осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

– Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

– Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ (ред. от 30.12.2015 года) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

– Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220;

– Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 026/01/11-1058/2019;

– Информацией, опубликованной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу http://zakupki.gov.ru;

– Иными источниками информации.

1) Определение временного интервала исследования товарного рынка.

Исследование состояния конкуренции при проведении аукционов в электронной форме (далее - АЭФ) проводилось в отношении 6 аукционов.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе - закуп ка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципаль ных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обяза тельств сторонами контракта.

Таким образом, временной интервал исследования на аукционах в элек тронной форме на оказание услуг по транспортированию ТКО в зоне деятельности регионального оператора на территории сельсоветов, сельских поселений и городских округов, расположенных в Степновском и Кировском муниципальных районах Ставропольского края, определен периодом с момента опубликования извещения о прове дении каждого электронного аукциона до даты окончания исполнения контракта, указанной в аукционной документации, опубликованной в ЕИС – www.zakupki.gov.ru.

На основании изложенного, для целей проведения настоящего исследования временной интервал определен для каждого аукциона.

2) Определение предмета торгов.

В соответствии с пункт 10.9 необходимо определять предмет торгов по делам, возбужденным по признакам нарушения, в том числе, пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Согласно информации о рассматриваемых в данном исследовании аукционах, опубликованной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок по

адресу http://zakupki.gov.ru, предмет торгов по каждому из рассматриваемых аукционов представлен в таблице № 1.

3) Определение состава хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 10.9 необходимо определить состав хозяйствующих субъектов, участвующих в закупке (с момента подачи заявки на участие в закупке) либо отказавшихся от участия в закупке в результате соглашения, но соответствующих требованиям к участникам закупки, которые предусмотрены документацией о закупке, - в случаях, возбуждения дел по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Все участники электронных аукционов №№ 31807030748, 31807034176, 31807034084, 31807034011, 31807030835, 31807030799, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, предусмотренным аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки.

Комиссией Ставропольского УФАС России был проанализирован официальный сайт государственных закупок www.zakupki.gov.ru, а также запрошены электронные торговые площадки.

На электронной площадке АО «ЭТС» были проведены электронные аукционы:

номер аукциона	наименование участника	Дата и время подачи предложения	Предложение участника	НМЦ	Снижение от начальной
1					
31807030748 (договор № 8029)	ООО «Спецтранс»	2018-11-09 12:04:57	7 163 224,20	7 235 580,00	1%
	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-09 12:03:40	7 199 402,10	7 235 580,00	0,5%
2					
31807034176 (договор № 8159)	ООО «Спецтранс»	2018-11-12 11:31:41	30 703 266,00	31013400,00	1%
	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-12 11:30:48	30 858 333,00	31013400,00	0,5%
3					
31807034084 (договор № 8165)	ООО «Спецтранс»	2018-11-12 11:01:46	46 258 344,00	46725600,00	1%
	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-12 11:00:50	46 491 972,00	46725600,00	0,5%
4					
31807034011	ООО «Спецтранс»	2018-11-12 10:31:46	45 194 499,00	45651999,00	1%

31807034011	ООО «Спецтранс»	2018-11-12 10:31:46	45 194 490,00	45651000,00	1%
(договор № 8149)	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-12 10:30:47	45 422 745,00	45651000,00	0,5%
5					
31807030835	ООО «Спецтранс»	2018-11-09 13:01:33	15 826 654,80	15986520,00	1%
(договор № 8037)	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-09 13:00:54	15 906 587,40	15986520,00	0,5%
6					
31807030799	ООО «Спецтранс»	2018-11-09 12:33:02	17 247 799,80	17422020,00	1%
(договор № 8033)	ООО «АС-СТРОЙ»	2018-11-09 12:32:06	17 334 909,90	17422020,00	0,5%

Таким образом, по результатам анализа вышеуказанных аукционов установлены следующие обстоятельства:

1) По итогам вышеуказанных аукционов были заключены 6 договоров:

- № 8033 от 21.11.2018 года;

- № 8037 от 21.11.2018 года;

- № 8029 от 29.11.2018 года;

- № 8149 от 29.11.2018 года;

- № 8159 от 29.11.2018 года;

- № 8165 от 29.11.2018 года,

с ООО «Спецтранс», который был победителем (извещения № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799).

2) В каждом аукционе принимают участие двое из указанных хозяйствующих субъектов: ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй».

3) Ценовые предложения ООО «Спецтранс», ООО «АС-Строй» подавались с минимальным снижением 0,5-1%.

Согласно информации заявителя ООО «Спецтранс» и доводов ООО «АС-Строй» (в претензии к директору ООО «Спецтранс» «……»), вышеназванные общества заключили устное соглашение о передаче от ООО «Спецтранс» к ООО «АС-Строй», полномочий по осуществлению вывоза ТКО по договорам:

- № 8033 от 21.11.2018 года;

- № 8037 от 21.11.2018 года;

- № 8029 от 29.11.2018 года;

- № 8149 от 29.11.2018 года;

- № 8159 от 29.11.2018 года;

- № 8165 от 29.11.2018 года.

ООО «Спецтранс» по договорам № 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года, заключенным с ООО «ЖКХ», не осуществляло вывоз ТКО. Фактически услуги по вывозу ТКО оказывал ООО «АС-Строй». Однако договоры субподряда на транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Степновского муниципального района и Кировского городского округа между ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» остались на уровне проектов и не были подписаны, в то время, как ООО «АС-Строй» фактически осуществлял услуги по транспортированию ТКО на территории Степновского муниципального района и Кировского городского округа начиная с 01.01.2019 года по 31.03.2019 года, что подтверждается претензией ООО «АС-Строй» к ООО «Спецтранс» от 12.07.2019 года (исх. № 01-02/228) о погашении ООО «Спецтранс» в добровольном порядке в срок до 12.08.2019 года задолженности в пользу ООО «АС-Строй» в сумме 10 414 587,74 руб. за оказание ООО «АС-Строй» услуг по вывозу ТКО с территорий Степновского муниципального района и Кировского городского округа Ставропольского края, по договорам заключенным между региональным оператором ООО «ЖКХ» и ООО «Спецтранс» (№ 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года).

Согласно ответов на запросы в мусоросортировочные станции (МСС) и полигоны: ООО «Ставропольское управление отходами» и ООО «Сфера-М», которые определены местами приема твердых коммунальных отходов от регионального оператора ООО «ЖКХ» для вывоза с территорий Кировского городского округа и Степновского муниципального района, ООО «Спецтранс» не вывозило на указанные МСС и полигоны твердые коммунальные отходы.

Вышеизложенные обстоятельства в совокупности (косвенные признаки и письменное подтверждение картельного соглашения ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй») свидетельствуют о том, что ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй», которые являются конкурентами на товарном рынке вывоза твердых коммунальных отходов, заранее

согласовали своё поведение при проведении указанных аукционов, с целью заключения муниципальных контрактов с минимальным снижением начальной (максимальной) цены и последующим заключением договоров субподряда.

Таким образом, признаки заключения и реализации антиконкурентного сговора подтверждаются следующим:

1) Заявление ООО «Спецтранс» (вх. №3917 от 30.05.2019г.) о добровольном сознании в заключении картельного соглашения с ООО «АС-Строй» в результате которого, планировалась полная передача объемов по договорам, заключенным по итогам проведения аукционов № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799;

2) Претензия ООО «АС-Строй» к ООО «Спецтранс» (исх. № 01-02/228 от 12 июля 2019 года), которой подтверждается факт устного картельного соглашения с ООО «Спецтранс» об оказании ООО «АС-Строй» услуг по вывозу ТКО с территорий Степновского муниципального района и Кировского городского округа Ставропольского края, по договорам заключенным между региональным оператором ООО «ЖКХ» и ООО «Спецтранс» (№ 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года), по которым ООО «АС-Строй» требует в добровольном порядке погасить задолженности в пользу ООО «АС-Строй» в сумме 10 414 587,74 руб. по выполненным работам и услугам. А также, в своем ответе (вх. №5632 от 30.07.2019) на запрос Ставропольского УФАС России ООО «АС-Строй» прямо говорит о том, что оказывало услуги по вывозу ТКО в период с 01.01.2019 года по 01.04.2019 года по договорам: № 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года.

3) Пояснениями системного техника ООО «Спецтранс» «……» и сотрудниками ООО «АС-Строй» («……» и «……»), которые в ходе заседаний подтвердили, что консультировались в телефонном режиме по вопросу подготовки заявок, а также при самой процедуре торгов обсуждали размер и порядок подачи ценовых предложений в телефонном режиме.

4) ООО «АС-Строй» и ООО «Спецтранс» не вступают в конкурентную борьбу между собой, так как при проведении аукциона подают заявки с минимальным снижением 0,5% - 1%, с целью создания видимости конкурентной борьбы, в дальнейшем ценовых предложений не поступает, что приводит к тому, что контракт заключается с

минимальным снижением.

Конкурентные отношения, которые подразумевают ценовую состязательность и конкурентную борьбу между участниками указанных торгов, направленную на снижение цены контракта, заменены сознательным объединением действий до начала торгов, приведшие к заключению договоров с минимальным понижением цены. Целью проведения открытых аукционов на право заключения контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является экономия средств. Действия вышеуказанных участников, отказавшихся от соперничества, противоречат целям проведения закупочных процедур.

Действия, продемонстрированные хозяйствующими субъектами, были направлены на заключение договоров с минимальным понижением цены. Подобная синхронность возможна только в случае, если действия каждого хозяйствующего субъекта заранее известны другому. На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что хозяйствующие субъекты заранее согласовали свое поведение в ходе проведенных аукционов.

Кроме того, стороны (ООО «АС-Строй» и ООО «Спецтранс») не отрицают своей осведомленности о действиях друг друга и подтверждают данный факт пояснениями, о том, что выходили на торги, предварительно созвонившись и договорившись о том, кто какие ценовые предложения будет подавать и на какой стадии закончатся торги.

Так, ООО «Спецтранс», помимо того, что заявило добровольно об антиконкурентном сговоре (вх. 3917 от 30.05.2019 года), также подтверждало данный факт представленными в ходе рассмотрения дополнительными письменными пояснениями и материалами. представило на рассмотрение дела системного техника «……» для дачи пояснений. «……» в ходе рассмотрения дела пояснил, что созванивался в телефонном режиме (через мессенджер WhatsApp) с «……» и «……» (сотрудники ООО «АС-Строй») до проведения электронного аукциона на вывоз твердых коммунальных отходов, для уточнения данных по снижению начальной максимальной цены контракта (НМЦК), а именно кто насколько снижается и когда прекращает торговаться. То есть участники заранее решили между собой кто какой аукцион выиграет.

Так же данный факт не отрицает ООО «АС-Строй», согласно письменных пояснений общества (исх. 26.09.2019 года № 01-02/298) между ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» было достигнуто

соглашение о заключении договоров субподряда на транспортирование твердых коммунальных отходов на территории Степновского муниципального района и Кировского городского округа Ставропольского края. ООО «АС-Строй» подготовило, подписало и направило в адрес ООО «Спецтранс» договоры субподряда:

- Договор № 10-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории сельского поселения станицы Марьинской, сельского поселения Горнозаводского сельсовета, сельского поселения Зольского сельсовета, сельского поселения Комсомольского сельсовета Кировского городского округа Ставропольского края;

- Договор № 11-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории города Новопавловска Кировского городского округа Ставропольского края;

- Договор № 12-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории сельского поселения поселка Фазанный, сельского поселения Новосредненского сельсовета, сельского поселения Орловского сельсовета, сельского поселения Советского сельсовета и сельского поселения Старопавловского сельсовета Кировского городского округа Ставропольского края;

- Договор № 13-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории сельского поселения Богдановского сельсовета и сельского поселения Варениковского сельсовета Степновского муниципального района Ставропольского края;

- Договор № 14-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории сельского поселения село Соломенское и сельского поселения Степновского сельсовета Степновского муниципального района Ставропольского края;

- Договор № 15-суб от 29.12.2018 года на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории сельского поселения Верхнестепновского сельсовета, сельского поселения Ирга-клинского сельсовета и сельского поселения Ольгинского сельсовета Степновского муниципального района Ставропольского края.

Услуга по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Степновского муниципального района Ставропольского края и Кировского городского округа Ставропольского края осуществлялась ООО «Ас-Строй» начиная с 01 января 2019 года и по 31 марта 2019 года.

Однако, ООО «Спецтранс» не подписало договоры субподряда с ООО «АС-Строй».

Так же в ходе рассмотрения дела «……» (сотрудник ООО «АС-Строй») была подтверждена информация о том, что им велись переговоры с ООО «Спецтранс» по участию в электронных аукционах на транспортирование твердых коммунальных отходов на территории регионального оператора ООО «ЖКХ».

Участники дела пояснили следующее.

1) ООО «Спецтранс» добровольно сознается в участии в антиконкурентном сговоре с ООО «АС-Строй» при участии в закупочных процедурах № 31807030748, 31807034176, 31807034084, 31807034011, 31807030835 и 31807030799.

2) ООО «АС-Строй» помогало ООО «Спецтранс» с подготовкой заявки, согласовали порядок и размер подачи ценовых предложений при проведении закупочных процедур № 31807030748, 31807034176, 31807034084, 31807034011, 31807030835 и 31807030799. В декабре 2018 года подготовили и направили ООО «Спецтранс» договоры субподряда, но ООО «Спецтранс» затягивало их заключение. Осуществляло фактическое исполнение контрактов, заключенных по итогам закупок № 31807030748, 31807034176, 31807034084, 31807034011, 31807030835 и 31807030799. В дальнейшем обратилось с претензиями к ООО «Спецтранс» в суд, в части оплаты за оказанные услуги.

3) ООО «ЖКХ» не заставляло ООО «Спецтранс» подавать заявки на участие, делать ценовые предложения и передать права по вывозу мусора ООО «АС-Строй» при участии в закупках № 31807030748, 31807034176, 31807034084, 31807034011, 31807030835 и 31807030799. Закупки были открытыми, подать заявку на участие мог любой хозяйствующий субъект. Обстоятельств (или действий со стороны организатора закупок), которые бы помещали ООО «Спецтранс» приступить к выполнению контрактов не имеется. Информацией о наличии (или отсутствии) антиконкурентного сговора между ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» не располагает.

В ходе рассмотрения дела, Комиссия Ставропольского УФАС России проанализировала дополнительные доводы ООО «Спецтранс», по результатам чего считает необходимым отметить следующее.

Ставропольским УФАС России был проведен анализ всех 14 аукционов, проведенных региональным оператором ООО «ЖКХ», где участниками были ООО «Ас-Строй» и ООО «Спецтранс». По итогам анализа данных аукционов, признаки нарушения антимонопольного законодательства были установлены в рамках 6 (шести) аукционов, в связи с чем и было возбуждено данное дело № 026/01/11-1058/2019 по признакам нарушения антимонопольного законодательства. В 8 (восьми) аукционах не было выявлено достаточных оснований для установления признаков нарушения антимонопольного законодательства в части заключения антиконкурентных соглашений.

Довод ООО «Спецтранс» в части аффилированности членов аукционной комиссии и участников аукционов так же не находит своего подтверждения, так как в соответствии с пп. 1 п. 3 Постановления Правительства Ставропольского края от 07.07.2017 года № 272-п «Об установлении условий проведения торгов на осуществление транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Ставропольского края» - проведение торгов на осуществление транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Ставропольского края осуществляется региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, при соблюдении им условия о проведении торгов в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учетом особенностей предусмотренных Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 года № 1133.

В соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися

выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

В вышеуказанных аукционах № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799 не было установлено конфликта интересов.

Кроме того, факт аффилированности не имеет отношение к рассматриваемому делу, так как не связан с ограничением конкуренции. Доступ к участию в аукционе не был ограничен, круг лиц, имеющих право принимать участие в аукционе не был ограничен и каких-либо иных ограничений для участия в данных электронных аукционах так же не было установлено.

Также ООО «Спецтранс» указывает на то, что при проведении аукционов № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799 у организатора торгов ООО «ЖКХ» и ООО «АС-Строй» одновременно осуществляла трудовую деятельность бухгалтер «……», тем самым, заявка ООО «АС-Строй» неправомерно была допущена на участие в торгах.

Комиссией Ставропольского УФАС России данный довод отклоняется, по следующим обстоятельствам.

Пунктом 4 частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или

могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

То есть, вышеуказанная норма закона запрещает участвовать участникам закупочной процедуры, сотрудники которых напрямую способны влиять на ход проведения закупочной процедуры.

В данном случае, «……» во время проведения аукционов № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799 одновременно являлась бухгалтером ООО «ЖКХ» и ООО «АС-Строй». В аукционной комиссии в ходе проведения торгов не состояла, следовательно, «……» не влияла на ход проведения данных аукционов.

Тем самым, Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях ООО «ЖКХ» не установлены признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Довод ООО «Спецтранс» о том, что ООО «ЖКХ» являлось участником антиконкурентного соглашения отклоняется, так как в соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» - заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 настоящего Федерального закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

ООО «ЖКХ» не является субъектом (заказчиком) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ, однако в соответствии с пп. 1 п. 3 Постановления Правительства Ставропольского края от 07.07.2017 года № 272-п «Об установлении условий проведения торгов на осуществление транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Ставропольского края» - проведение торгов на осуществление транспортирования твердых коммунальных отходов на территории Ставропольского края осуществляется региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, при соблюдении им условия о проведении торгов в форме аукциона в электронной форме в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд», с учетом особенностей предусмотренных Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 года № 1133. В соответствии с данными положениями ООО «ЖКХ», по смыслу Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ, является заказчиком аукциона.

В соответствии с ч. 1 ст. 11 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» - признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке.

То есть, ООО «ЖКХ» не является хозяйствующим субъектом – конкурентом в данных аукционах, так как является заказчиком аукциона в электронной форме.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 года № 1133 «Об утверждении правил проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора» - услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов на определенной территории в зоне деятельности регионального оператора выделяются в отдельный лот. В целях формирования лотов территория, в отношении которой обязан провести аукцион, разбивается не менее чем на три лота (территории).

Также установлено, что региональный оператор ООО «ЖКХ» при организации электорнных аукционов не создавал предпосылок для ограничения конкуренция и необоснованного укрупнения лотов и даже увеличил количество лотов, разделив подконтрольную ему территорию не на 3 (три) лота как установлено в пункте 9 Постановления Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 года № 1133, а на 47(сорок семь), тем самым предоставив больше возможностей для участия в аукционах более мелких хозяйствующих субъектов, не обладающих необходимым количеством техники для обслуживания (вывоза мусора) больших территорий.

Материалами дела выявлена и подтверждена стратегия реализации антиконкурентного соглашения:

- участниками аукциона до принятия решения об участии в аукционах в электронной форме на осуществление услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Регионального оператора ООО «ЖКХ» было заключено устное соглашение между ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй»:

- Один претендент подает предложение о снижение цены контракта на 0,5%, а второй претендент подает ценовое предложение о снижении цены контракта на 1%

- от дальнейшей борьбы претенденты отказываются;

- Победителем аукциона признается претендент с текущим снижением начальной (максимальной) цены контракта на 1%;

- Победитель закупок (ООО «Спецтранс») передает право выполнения работ второму участнику (ООО «АС-Строй»).

Согласно пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке является ограничением конкуренции (запрещено требованиями настоящего закона).

Следовательно, имеется прямая причинно-следственная связь между соглашением участников (сознательный отказ от конкуренции друг с другом) и наступившими последствиями в виде заключением государственных контрактов с минимальным снижением.

Так же, согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 года № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции

последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 21.12.2010 года № 9966/10 указал, что содержащееся в настоящем постановлении толкование правовых норм является общеобязательным и подлежит применению при рассмотрении арбитражными судами аналогичных дел.

Таким образом, требования, установленные частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещены сами по себе и не требуют доказывания в виде наступивших последствий (ограничения прав третьих лиц или получения выгоды от участия в сговоре).

Кроме того, в соответствии с пунктом 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 года № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 года № 31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов.

Антиконкурентная деятельность картеля, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством РФ и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности. При этом, под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) в рамках антиконкурентного соглашения за период его существования без вычета произведенных лицом расходов. В соответствии с пунктом 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 года № 23, при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Согласно Разъяснений № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах» (утв. протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 года № 3), при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут

использоваться прямые и косвенные доказательства. Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде. Факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

На практике к таким косвенным доказательствам обычно относятся:

- отсутствие экономического обоснования поведения одного из участников соглашения, создающего преимущества для другого участника соглашения, не соответствующего цели осуществления предпринимательской деятельности - получению прибыли;

- заключение договора поставки (субподряда) победителем торгов с одним из участников торгов, отказавшимся от активных действий на самих торгах;

- использование участниками торгов одного и того же IP-адреса (учетной записи) при подаче заявок и участии в электронных торгах;

- фактическое расположение участников соглашения по одному и тому же адресу;

- оформление сертификатов электронных цифровых подписей на одно и то же физическое лицо;

- формирование документов для участия в торгах разных хозяйствующих субъектов одним и тем же лицом;

- наличие взаиморасчетов между участниками соглашения, свидетельствующее о наличии взаимной заинтересованности в результате реализации соглашения.

Применяя указанные разъяснения к рассматриваемому делу, Комиссия приходит к выводу, что имеются следующие доказательства заключения и реализации антиконкурентного сговора, а именно:

- Отказ ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» от конкурентной борьбы. ООО «АС-Строй» и ООО «Спецтранс» не вступают в конкурентную борьбу между собой, так как при проведении аукциона подают заявки с минимальным снижение 0,5% - 1%, с целью создания видимости конкурентной борьбы, в дальнейшем ценовых предложений не

поступает, что приводит к тому, что контракт заключается с минимальным снижением.

Так же в материалах дела имеются прямые доказательства заключения и реализации антиконкурентного сговора, а именно:

1) Заявление ООО «Спецтранс» (вх. № 3917 от 30.05.2019 года) о добровольном сознании в заключении картельного соглашения с ООО «АС-Строй» в результате которого, планировалась полная передача объемов по договорам, заключенным по итогам проведения аукционов № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799;

2) Претензия ООО «АС-Строй» к ООО «Спецтранс» (исх. №01-02/228 от 12 июля 2019 года), которой подтверждается факт устного картельного соглашения с ООО «Спецтранс» об оказании ООО «АС-Строй» услуг по вывозу ТКО с территорий Степновского муниципального района и Кировского городского округа Ставропольского края, по договорам заключенным между региональным оператором ООО «ЖКХ» и ООО «Спецтранс» (№ 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года), по которым ООО «АС-Строй» требует в добровольном порядке погасить задолженности в пользу ООО «АС-Строй» в сумме 10 414 587,74 руб. по выполненным работам и услугам. А также, в своем ответе (вх. №5632 от 30.07.2019) на запрос Ставропольского УФАС России ООО «АС-Строй» прямо говорит о том, что оказывало услуги по вывозу ТКО в период с 01.01.2019 года по 01.04.2019 года по договорам: № 8033 от 21.11.2018 года, № 8037 от 21.11.2018 года, № 8029 от 29.11.2018 года, № 8159 от 29.11.2018 года, № 8149 от 29.11.2018 года и № 8165 от 29.11.2018 года.

3) Пояснениями системного техника ООО «Спецтранс» «……» и сотрудниками ООО «АС-Строй» («……» и «……»), которые в ходе заседаний подтвердили, что консультировались в телефонном режиме по вопросу подготовки заявок, а также при самой процедуре торгов обсуждали размер и порядок подачи ценовых предложений в телефонном режиме.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие

соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Вышеуказанные обстоятельства, а именно наличие косвенных и прямых доказательств, указывают на антиконкурентный сговор.

На основании вышеизложенного, комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ООО «Спецтранс» и ООО «АС-Строй» имеет место нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии в открытых аукционах в электронной форме: № 31807030748, № 31807034176, № 31807034084, № 31807034011, № 31807030835 и № 31807030799.

Председатель Комиссии: Д. Н. Сапунов

Члены комиссии: Р. Ш. Хаджебиеков

А. О. Долженко

Р. С. Хамирзов