Р Е Ш Е Н И Е № 026/01/11-2055/2021

Резолютивная часть решения объявлена – 10.12.2021 года

Решение изготовлено в полном объеме – 13.12.2021 года
г. Ставрополь

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

Председатель Комиссии – Никитин С. И., руководитель Ставропольского УФАС России.

Члены Комиссии:

Томиленко С. Ю., начальник отдела по борьбе с картелями Ставропольского УФАС России;

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

Темерханов И. А., ведущий специалист-эксперт отдела по борьбе с картелями Ставропольского УФАС России.

В присутствии на заседании представителя ООО «Юг-Автомост», адвоката «……» («……»).

Дистанционно, с использованием системы «TrueConf», участие в заседании также принял генеральный директор ООО «ДЭП Мосты и тоннели» «……»

Рассмотрев материалы дела № 026/01/11-2055/2021, возбужденного в отношении ООО «ДЭП Мосты и тоннели» (ИНН-2317053132, ОГРН-1092367001088) и ООО «Юг-Автомост» (ИНН-2317074894, ОГРН-1142367013601) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), выразившихся в заключении и реализации антиконкурентного сговора при совместном участии в закупочных процедурах № 0318100043418000158, 0318100043418000159 и 0318100043418000180, направленного на отказ от конкуренции между собой с целью заключения государственных контрактов с минимальным снижением

от начальной цены, то есть поддержание цен на торгах,

У С Т А Н О В И Л А:

В Ставропольское УФАС России поступило поручение ФАС России («……») о рассмотрении материалов, указывающих на признаки нарушение антимонопольного законодательства ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» при совместном участии в закупочных процедурах № 0318100043418000158, 0318100043418000159 и 0318100043418000180. В том числе данным поручением Ставропольскому УФАС России переданы полномочия на проведение внеплановых проверок, а случае выявления признаков нарушения и на возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

По итогам анализа собранных материалов было установлено следующее.

1) В вышеуказанных закупках принимали участие только два хозяйствующих субъекта (ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост»). Все заявки участников закупки поступают в один и тот же день с минимальной разницей во времени.

2) Заявки, либо ценовые предложения ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» подавались с использованием одних IP-адресов.

3) ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» не вступают в конкурентную борьбу между собой, так как при проведении аукциона ценовые предложения участников минимальные 0,5%, которые подаются, с целью создания видимости конкурентной борьбы.

4) При проведении аукционов вышеуказанные юридические лица подают ценовые предложения со снижением 0,5%, что приводит к тому, что государственный контракт заключается с конкретным участником с минимальным снижением.

5) Согласно данных ЕГРЮЛ, с 27.07.2016 года «……» является единственным учредителем ООО «ДЭП Мосты и тоннели». «……», которая является женой «……», с 06.11.2014 года по 10.11.2020 года являлась единственным учредителем ООО «Юг-Автомост».

6) По итогам внеплановой выездной проверки ООО «ДЭП Мосты и тоннели», выявлены обстоятельства, свидетельствующие о совместной деятельности обществ (ЭЦП, общие сотрудники и т.д.).

Указанные обстоятельства, согласно пунктов 1, 3, 5 части 2 статьи 39 Закона 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.

Ставропольским УФАС России проведен анализ с целью полного, объективного, всестороннего исследования конкуренции на открытых аукционах в электронной форме, рассматриваемых в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства № 026/01/11-2055/2021.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 02.08.2010 года № 18026 (далее Порядок проведения анализа).

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа, по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- определение временного интервала исследования;

- определение предмета торгов;

- определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

В целях анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 026/01/11-2055/2021, данные, полученные от операторов электронных торговых площадок, и информация, полученная с официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок (http://zakupki.gov.ru).

Согласно пункта 2.1 Порядка проведения анализа, временной интервал исследования товарного рынка определяется в

зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В связи с тем, что нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции выявлено при проведении аукционов, то за временной интервал исследования целесообразно принять период проведения аукционов.

Временной интервал по каждому из рассматриваемых аукционов определен с даты опубликования извещения о проведении электронного аукциона до даты торгов.

Объект закупки определяется исходя из необходимости реализации конкретной цели осуществления закупки, определенной с учетом положений статьи 13 Закона о контрактной системе, и установленных в соответствии со статьей 19 Закона о контрактной системе требований к закупаемому заказчиком товару, работе, услуге (в том числе предельной цены товара, работы, услуги) и (или) нормативных затрат на обеспечение функций государственных органов, органов управления государственными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки.

Предмет торгов по каждому из рассматриваемых аукционов определен в соответствии с предметом закупки.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа, в состав хозяйствующих субъектов включаются субъекты, участвующие в торгах либо отказавшиеся от участия в торгах, но соответствующие требованиям к участникам торгов.

Единственным покупателем для каждого аукциона является заказчик.

Продавцами на первом этапе аукциона могут быть любые хозяйствующие субъекты, кроме зарегистрированных в офшорных зонах.

Все участники аукциона, признанные соответствующими требованиям к участникам аукциона, предусмотренным аукционной документацией, являются потенциальными поставщиками (продавцами) предмета закупки в рамках каждого из рассматриваемых аукционов, то есть все участники являются между собой конкурентами на право заключения государственного

(муниципального) контракта.

Состав участников аукциона определён, как состав хозяйствующих субъектов, которые принимали участие в электронных аукционах и чьи заявки не были отклонены (по 1-м частям).

Состав хозяйствующих субъектов по каждому из рассматриваемых аукционов определен в соответствии с документацией аукциона и данными, представленными операторами электронных торговых площадок.

Верховный Суд Российской Федерации в Решении от 22.05.2017 года № АКПИ17-182 подтвердил законность положений пункта 10.10 Приказа № 220, предусматривающих специальный порядок проведения анализа состояния конкуренции на торгах при рассмотрении дел о нарушении пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Изложенное свидетельствует, что предметом анализа по делам о нарушении пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции не может являться товарный рынок, поскольку правонарушение совершается не на товарном рынке, а на торгах.

Таким образом, на вышеуказанных электронных аукционах конкурентами являются только участники данной конкретной закупки. Иные лица, не входящие в сговор, отсутствуют.

В ходе рассмотрения дела от ООО «ДЭП Мосты и тоннели» поступили письменные пояснения, согласно которых действия обществ не могут быть квалифицированы как нарушение статьи 11 Закона о защите конкуренции на основании частей 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, так как единственный учредитель ООО «Юг-Автомост» 25.07.2017 года выдал единственному учредителю ООО «ДЭП Мосты и тоннели» (своему мужу) доверенность на распоряжение принадлежащего ей имуществом, в том числе долями в уставном капитале общества. Общества имеют единую организационную структуру и руководство, имеют общий штат сотрудников, бухгалтерию и т.д., то есть не являются конкурентами. Заявки от ООО «Юг-Автомост» подавались исключительно для подстраховки. Закупи были нерентабельными. Имеющиеся материалы дела не свидетельствует однозначно о наличии антиконкурентного сговора. В связи с тем, что закупки проводились в 2018 году, в настоящий момент истёк трёхлетний срок для признания факта нарушения.

ООО «Юг-Автомост» письменно пояснило, что рассмотрение дела подлежит прекращению на основании частей 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции и истечению трёхлетнего срока с момента проведения закупок.

Рассмотрев имеющиеся материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В Ставропольское УФАС России поступило поручение ФАС России («……») о рассмотрении материалов, указывающих на признаки нарушение антимонопольного законодательства ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» при совместном участии в закупочных процедурах. В том числе данным поручением Ставропольскому УФАС России переданы полномочия на проведение внеплановых проверок, а случае выявления признаков нарушения и на возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В ходе проведения анализа представленной информации было установлено следующее.

1) 13.08.2018 года в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0318100043418000158 о проведении электронного аукциона на содержание действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на II п. 2018 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-215 «Астрахань-Кочубей-Кизляр-Махачкала» на участке км 0+000 – км 133+578, Астраханская область. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 763 125 760,00 рублей.

наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Ценовое снижение от начальной (максимальной) цены контракта
ООО «ДЭП Мосты и тоннели»	2018-08-22 20:00:02	«……»	«……»	759 310 131.20	0,5%
ООО «Юг-Автомост»	2018-08-22 20:23:17	«……»	«……»	763 125 759.99	0%

Победителем было признано ООО «ДЭП Мосты и тоннели», ценовое снижение составило 0,5% от начальной (максимальной) цены контракта.

По результатам проведенной закупочной процедуры, между ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Каспий» Федерального дорожного агентства» и ООО «ДЭП Мосты и тоннели»

заключен государственный контракт № 30/18/САД от 14.09.2018 года на оказание услуг по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на II п. 2018 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-215 «Астрахань-Кочубей-Кизляр-Махачкала» на участке км 0+000 – км 133+578, Астраханская область на сумму 759 310 131.20 рубль.

Ценовые предложения ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» были поданы с одного IP-адреса «……».

2) 14.08.2018 года в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0318100043418000159 о проведении электронного аукциона на содержание действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на II п. 2018 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-216 «Астрахань-Элиста-Ставрополь» на участке км 16+552 – км 105+048, Астраханская область. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 490 710 030,00 рублей.

наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Ценовое снижение от начальной (максимальной) цены контракта
ООО «ДЭП Мосты и тоннели»	2018-08-22 19:58:36	«……»	«……»	488 256 479.85	0,5%
ООО «Юг-Автомост»	2018-08-22 20:20:18	«……»	«……»	488 256 479.85	0,5%

Победителем было признано ООО «ДЭП Мосты и тоннели», ценовое снижение составило 0,5% от начальной (максимальной) цены контракта.

По результатам проведенной закупочной процедуры, между ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Каспий» Федерального дорожного агентства» и ООО «ДЭП Мосты и тоннели» заключен государственный контракт № 29/18/САД от 17.09.2018 года на оказание услуг по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на II п. 2018 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-216 «Астрахань-Элиста-Ставрополь» на участке км 16+552 – км 105+048, Астраханская область на сумму 488 256 479.85 рублей.

Ценовые предложения ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-

Автомост» были поданы с одного IP-адреса «……».

3) 19.09.2018 года в единой информационной системе с сфере закупок www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0318100043418000180 о проведении электронного аукциона на содержание действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на 2019 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-215 Астрахань - Кочубей - Кизляр - Махачкала на участке граница Республике Калмыкия - н.п. Артезиан, Республика Калмыкия, 1 этап (ПК 329+00 - ПК 939+09). Начальная (максимальная) цена контракта составляет 335 446 000,00 рублей.

наименование участника	дата подачи заявок	IP подачи заявок участником	IP подачи ценовых предложений участником	Предложение участника	Ценовое снижение от начальной (максимальной) цены контракта
ООО «ДЭП Мосты и тоннели»	03.10.2018 14:53	«……»	«……»	333 768 770	0,5%
ООО «Юг-Автомост»	03.10.2018 15:55	«……»	«……»	335 445 999	0%

Победителем было признано ООО «ДЭП Мосты и тоннели», ценовое снижение составило 0,5% от начальной (максимальной) цены контракта.

По результатам проведенной закупочной процедуры, между ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Каспий» Федерального дорожного агентства» и ООО «ДЭП Мосты и тоннели» заключен государственный контракт № 34/18/САД от 26.11.2018 года на оказание услуг по содержанию действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения на 2019 г. – I п. 2023 г. Автомобильная дорога общего пользования федерального значения Р-215 Астрахань - Кочубей - Кизляр - Махачкала на участке граница Республике Калмыкия - н.п. Артезиан, Республика Калмыкия, 1 этап (ПК 329+00 - ПК 939+09) на сумму 333 768 770 рублей.

Заявки на участие в закупочной процедуре ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» были поданы с одного IP-адреса «……», ценовые предложения также с одного IP-адреса «……».

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

1) В вышеуказанных закупках принимали участие только два хозяйствующих субъекта (ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост»). Все заявки участников закупки поступают в один и тот же день с минимальной разницей во времени.

2) Заявки, либо ценовые предложения ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» подавались с одних IP-адресов.

3) ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» не вступают в конкурентную борьбу между собой, так как при проведении аукциона ценовые предложения участников минимальные 0,5%, которые подаются, с целью создания видимости конкурентной борьбы.

4) При проведении аукционов вышеуказанные юридические лица подают ценовые предложения со снижением 0,5%, что приводит к тому, что государственный контракт заключается с конкретным участником с минимальным снижением.

5) Согласно данных ЕГРЮЛ с 27.07.2016 года « … … » является единственным учредителем ООО «ДЭП Мосты и тоннели». «……», которая является женой «……», с 06.11.2014 года по 10.11.2020 года являлась единственным учредителем ООО «Юг-Автомост».

6) По итогам внеплановой выездной проверки ООО «ДЭП Мосты и тоннели», выявлены обстоятельства, свидетельствующие о совместной деятельности обществ (ЭЦП, общие сотрудники и т.д.).

Выводы Комиссии подтверждаются документами (информацией), полученными в ходе внеплановой выездной проверки, в том числе фото и информацией, представленной проверяемым лицом, а также документами (информацией) обнаруженными при проведении осмотра территорий, помещений, документов и предметов ООО «ДЭП Мосты и тоннели», а также подтверждается обществами в своих письменных пояснениях.

Указанные обстоятельства в совокупности указывают на признаки антиконкурентного соглашения.

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.

В тоже время ООО «ДЭП Мосты и тоннели» была представлена в материалы дела копия нотариально заверенной Доверенности № 23АА7090928 от 25.07.2017 года (письмом от 11.11.2021 года нотариус подтвердил действительность данного документа), согласно которой «……» (единственный учредитель ООО «Юг-Автомост») передала «……» (единственный учредитель ООО «ДЭП Мосты и тоннели») полномочия на управление и распоряжение всем принадлежащим ей имуществом, в чем бы оно ни заключалось. Согласно представленного свидетельства о заключении брака, данные физические лица являются мужем и женой.

Согласно данных реестра доверенностей Федеральной нотариальной палаты (https://reestr-dover.ru/), доверенность с реестровым номером 3-1036 от 25.07.2017 года является действующей.

Согласно части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, положения статьи 11 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.

Согласно части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции под контролем в статьях 11, 11.1 и 32 Закона о защите конкуренции 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:

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

2) осуществление функций исполнительного органа юридического лица.

Аналогичная позиция содержится и в части 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 года № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»: в силу положений части 7 статьи 11 Закона о защите конкуренции, по общему правилу, положения данной статьи не применяются в отношении соглашений между субъектами, входящими в одну группу лиц согласно статье 9 Закона, при условии, что одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица. При этом контроль должен осуществляться в одной из форм, указанных в части 8 статьи 11 Закона.

В представленной доверенности прямо указано, что «……» (единственный учредитель ООО «Юг-Автомост») передала «……» (единственный учредитель ООО «ДЭП Мосты и тоннели») полномочия на управление и распоряжение всем принадлежащим ей имуществом, в чем бы оно ни заключалось, в том числе 100% долей в уставном капитале ООО «Юг-Автомост».

Таким образом, на момент проведения аукционов № 0318100043418000158, 0318100043418000159 и 0318100043418000180, ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» находились под контролем одного лица – «……», который имел полномочия на фактическое распоряжение 100% долей в уставных капиталах указанных хозяйствующих субъектов.

С учётом вышеизложенного, руководствуясь частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «ДЭП Мосты и тоннели» и ООО «Юг-Автомост» не могут быть квалифицированы как нарушение антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьёй 11, статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьёй 48, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ставропольского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

Рассмотрение дела № 026/01/11-2055/2021, возбужденного в отношении ООО «Дорожно-эксплуатационное предприятие мосты и тоннели» (ИНН-2317053132, ОГРН-1092367001088) и ООО «Юг-Автомост» (ИНН-2317074894, ОГРН-1142367013601) по признакам

нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении и реализации антиконкурентного сговора при совместном участии в закупочных процедурах № 0318100043418000158, 0318100043418000159 и 0318100043418000180, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

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