

РЕШЕНИЕ

от 15 апреля 2011 г. N 4/02

Резолютивная часть решения объявлена 4 апреля 2011 года.

Решение в полном объеме изготовлено 15 апреля 2011 года. г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) по рассмотрению дела N 4/02 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель - руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены:

заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Четверткова Т.В.,

специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Пономарева И.А.,

рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства от 18.03.2011 N 4/02, возбужденного в отношении ОАО "А" (адрес) по признакам нарушения [части 1 статьи 14](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции), установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) поступило заявление ООО "Т" (вх. от 24.12.2010 N 11470) о совершении недобросовестной конкуренции ОАО "А" при участии в открытом аукционе на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн в качестве субъекта малого предпринимательства. В извещении указывалось, что участниками размещения заказа могут быть только субъекты малого предпринимательства. ОАО "А" не является субъектом малого предпринимательства и не должно было участвовать в аукционе. В результате недобросовестного поведения ОАО "А" заявитель вынужден был состязаться с ним на торгах и в итоге заключил муниципальный контракт по экономически невыгодной цене в размере <...> руб., т.е. в два раза меньше по сравнению с начальной (максимальной) ценой контракта.

Тамбовское УФАС России запросило у ОАО "А" (исх. от 24.01.2011 N 58-2-07/189) и

организатора аукциона Управления муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова (исх. от 24.01.2011 N 58-2-07/191) письменные объяснения по изложенным фактам и сведения (информацию), приобщенные к материалам дела.

ОАО "А" сообщило, что по предельной выручке от реализации товаров и услуг предприятие соответствовало микропредприятию, так как сумма выручки от реализации услуг за 2009 год по ОАО "А" составила <...> тыс.руб. при предельных значениях выручки для малых предприятий в <...> млн.руб. Общество посчитало себя предприятием малого предпринимательства и сочло возможным подать заявку и участвовать в указанном аукционе.

По заявлению ООО "Т" Тамбовское УФАС России возбудило настоящее дело в отношении ОАО "А" по признакам нарушения [части 1 статьи 14](#) Закона о защите конкуренции, выражающегося в совершении недобросовестной конкуренции посредством представления недостоверных сведений в заявках на участие в аукционе и запросе котировок, проводимых для субъектов малого предпринимательства.

На рассмотрении дела присутствовали:

представители заявителя ООО "Т" - <...> (доверенность от 01.04.2011), <...> (доверенность от 01.04.2011);

представители ответчика ОАО "А" - <...> (доверенность от 30.03.2011 N 74), <...> (доверенность от 30.03.2011 N 93);

представитель Управления муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова - <...> (доверенность от 14.02.2011 N 2);

представитель МУ "Д" - <...> без надлежащей доверенности.

На рассмотрении дела представители ОАО "А" сообщили, что готовы признать свою ошибку, но эта ошибка не связана с конкуренцией и тем более с недобросовестной конкуренцией, их действия не нарушают антимонопольное законодательство.

Комиссия Тамбовского УФАС России в ходе рассмотрения дела пришла к следующим выводам.

29.10.2010 на официальном сайте в сети Интернет было размещено извещение N А-6855-02-217 о проведении открытого аукциона на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн. В извещении указывалось, что участниками размещения данного заказа могут быть только субъекты малого предпринимательства. Муниципальный заказчик данного аукциона - МУ "Д". Организатор аукциона - Управление муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова. Начальная (максимальная) цена контракта - <...> рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 26.11.2010 N А-6855-02-217/1 аукционная комиссия допустила к участию в аукционе и признала участниками аукциона: ООО "М", ОАО "А", ООО "Т".

В аукционе приняли участие: ООО "М", ОАО "А", ООО "Т" (протокол аукциона от 02.12.2010 N А-6855-02-217/3).

Управление муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова на запрос Тамбовского УФАС России сообщило (исх. от 04.02.2011 N 01-20/82, вх. от 04.02.2011 N 779), что аукционная комиссия при рассмотрении заявок на участие в аукционе на предмет соответствия участников размещения заказа требованиям [части 1 статьи 4](#) Закона N 209-ФЗ руководствовалась совместным письмом МЭРТ РФ N 5684-АП/Д05 и ФАС N АЦ/10329 от 29.04.2008, согласно которому участник декларирует в заявке на участие в аукционе соответствие требованиям [части 1 статьи 4](#) Закона N 209-ФЗ. Дополнительной проверки участника размещения заказа на соответствие установленным заказчиком требованиям не требуется.

При размещении заказа у субъектов малого предпринимательства аукционная комиссия не имеет возможности провести комплексную документальную проверку соответствия участника размещения заказа установленным требованиям и принимает решение на основании заявки участника, в которой им самим задекларировано соответствие требованиям, установленным [статьей 4](#) названного закона, а также учредительных документов (при наличии в них необходимых сведений).

Поэтому, указывает Управление муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова, у аукционной комиссии при рассмотрении заявки ОАО "А" на участие в аукционе на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн отсутствовали основания для принятия решения об отказе данному участнику в допуске к участию в аукционе.

Победителем открытого аукциона признано ООО "Т" как сделавшее последнее предложение о цене муниципального контракта в размере <...> рублей (протокол открытого аукциона от 02.12.2010 N А-6855-02-217/3).

Участники размещения заказа для субъектов малого предпринимательства должны соответствовать требованиям [части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - Закон N 209-ФЗ), в соответствии с которым к субъектам малого предпринимательства относятся внесенные в Единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

1) для юридических лиц - суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать двадцать пять процентов (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия,

принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не должна превышать двадцать пять процентов;

2) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для субъектов малого предпринимательства - сто человек включительно;

3) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства. Правительством Российской Федерации установлено предельное значение выручки от реализации товаров за предшествующий год без учета налога на добавленную стоимость для малого предприятия - <...> млн.руб.

В соответствии с совместным [письмом](#) Министерства экономического развития и торговли РФ и Федеральной антимонопольной службы от 29.04.2008 N 5684-АП/Д05/АЦ/10329 "О разъяснении норм Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ применительно к размещению заказов у субъектов малого предпринимательства" участник размещения заказа декларирует в заявке на участие в аукционе соответствие требованиям, установленным [частью 1 статьи 4](#) Закона N 209-ФЗ, в том числе о численности работников за предшествующий календарный год. Дополнительной проверки участника размещения заказа на соответствие установленным заказчиком требованиям не требуется.

Пунктами 1.5 и 7.1 документации об аукционе на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн (утвержденной Приказом генерального директора МУ "Д" от 27.10.2010 N 370-од) было установлено, что участниками размещения данного заказа являются субъекты малого предпринимательства, соответствующие требованиям [части 1 статьи 4](#) N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации". В соответствии с пунктом 2.10 документации об аукционе участник размещения заказа декларирует в заявке на участие в аукционе соответствие требованиям, установленным [п. 2](#) и [п. 3 части 1 статьи 4](#) названного Закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ.

В пункте 5 заявки на участие в аукционе ОАО "А" было задекларировано, что Общество "является субъектом малого предпринимательства и соответствует требованиям, установленным [частью 1 статьи 4](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации".

В представленном в составе заявки уставе ОАО "А" сведения об участии Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и т.д. в уставном капитале отсутствуют.

Согласно сведениям, представленным ОАО "А" по запросу Тамбовского УФАС России, сумма выручки от реализации услуг за 2009 год по Обществу составляла <...> тыс.руб., средняя численность работников предприятия за 2009 год была 212

человек (вх. от 15.02.2010 N 1032).

Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу, что ОАО "А" не являлось субъектом малого предпринимательства на момент проведения открытого аукциона (29.10.2010) на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн, т.к. средняя численность его работников за 2009 год превысила предельные значения средней численности работников для субъектов малого предпринимательства - сто человек включительно.

Следовательно, ОАО "А" не имело права участвовать в данном аукционе, поскольку аукцион проводился только для субъектов малого предпринимательства.

Таким образом, ОАО "А" в заявке на участие в открытом аукционе на право заключить муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн указало недостоверные сведения о принадлежности Общества к субъектам малого предпринимательства и о соответствии требованиям, установленным [частью 1 статьи 4](#) Закона N 209-ФЗ.

ОАО "А", подав заявку с заведомо недостоверными сведениями в указанной части, незаконно претендовало на заключение муниципального контракта, чем совершило действия, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности (желание победить в торгах, объявленных для субъектов малого предпринимательства), противоречат законодательству Российской Федерации и причинили или могли причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам на данных торгах.

ООО "Т" указало, что в результате незаконного участия в аукционе ОАО "А" Общество вынуждено было состязаться с ним на торгах и в итоге заключило муниципальный контракт по экономически невыгодной цене в размере <...> руб., т.е. в два раза меньше по сравнению с начальной (максимальной) ценой контракта - <...> рублей.

Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что участники аукциона по вине ОАО "А" были необоснованно поставлены в неравные условия конкуренции при проведении аукциона по сравнению с данным Обществом, не являющимся, в отличие от них, субъектом малого предпринимательства.

Комиссия Тамбовского УФАС России установила, что аналогичное недобросовестное поведение со стороны ОАО "А" имело место ранее при участии в запросе котировок на оказание автотранспортных услуг автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 12 тонн. В извещении по данному запросу от 26.04.2010 N К6807-02-114 было указано, что заказ размещается у субъектов малого предпринимательства. Согласно протоколу рассмотрения и оценки котировочных заявок от 07.05.2010 N К-6807-02-114 ОАО "А" было признано победителем, котировочная заявка которого соответствует требованиям, установленным в извещении, и содержит предложение по цене муниципального контракта - <...> рублей <...> копеек. По итогам запроса котировок ОАО "А" заключило и исполнило муниципальный контракт от 21.05.2010 N 33.

Таким образом, ОАО "А" подало котировочную заявку также с заведомо недостоверными сведениями в части принадлежности к субъектам малого предпринимательства, незаконно участвовало и стало победителем при рассмотрении котировочных заявок на оказание автотранспортных услуг автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 12 тонн.

Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что рассмотренные действия ОАО "А" противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости и направлены на приобретение незаконного преимущества перед другими участниками аукциона и запроса котировок.

[Пунктом 9 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно [части 2 статьи 15](#) Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

[Частью 1 статьи 14](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение недобросовестной конкуренции.

Указание ОАО "А" недостоверных сведений в заявке на участие в аукционе (извещение от 29.10.2010 N А-6855-02-217) и запросе котировок (извещение от 26.04.2010 N К6807-02-114) о принадлежности к субъектам малого предпринимательства и о соответствии требованиям, установленным [частью 1 статьи 4](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", а также участие в названных открытом аукционе и запросе котировок в качестве субъекта малого предпринимательства являются недобросовестной конкуренцией, причинили или могли причинить убытки конкурентам Общества на данных закупках, что запрещено [частью 1 статьи 14](#) Закона о защите конкуренции.

Муниципальный контракт на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн от 14.12.2010 N 78, заключенный муниципальным заказчиком МУ "Д" с победителем открытого аукциона ООО "Т" на цене контракта <...> руб., исполнен.

Муниципальный контракт на оказание автотранспортных услуг автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн от 21.05.2010 N 33, заключенный муниципальным заказчиком МУ "Д" с победителем запроса котировок ОАО "А" на цене контракта <...> руб., также исполнен.

Таким образом, Комиссия считает, что ОАО "А" нарушило [часть 1 статьи 14](#) Закона о защите конкуренции и совершило акт недобросовестной конкуренции посредством указания недостоверных сведений в заявках на участие в аукционе и запросе котировок, проводимых для субъектов малого предпринимательства, и участия в них в качестве названного субъекта, что не соответствовало фактическим обстоятельствам.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь [статьей 23](#), [частью 1 статьи 39](#), [частями 1 - 4 статьи 41](#), [частью 1 статьи 49](#) Закона о защите конкуренции, Комиссия Тамбовского УФАС России решила:

1. Признать ОАО "А" нарушившим [часть 1 статьи 14](#) Закона о защите конкуренции при участии в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по вывозу снега автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 20 тонн (извещение от 29.10.2010 N А-6855-02-217) и запросе котировок на оказание автотранспортных услуг автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 - 12 тонн (извещение от 26.04.2010 N K6807-02-114), проводимых для субъектов малого предпринимательства, путем указания недостоверных сведений в заявках на участие в открытом аукционе и запросе котировок о принадлежности Общества к субъектам малого предпринимательства и о соответствии требованиям, установленным [частью 1 статьи 4](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации".

2. Предписание не выдавать в связи с завершением исполнения муниципальных контрактов.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по [части 1 статьи 14.33](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания в суд, в арбитражный суд. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

Председатель комиссии

Е.А.Гречишникова

Члены комиссии:

С.В.Мазаева

Н.Н.Колодина

Т.В.Четверткова

И.А.Пономарева