

РЕШЕНИЕ по делу №03-6/1-32-2012

Резолютивная часть решения оглашена

20 мая 2013г.

г.Тверь

В полном объеме решение изготовлено

31 мая 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

- Фомин В.М. – руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Посохова Л.В. – заместитель руководителя управления;

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля,

в присутствии представителей ООО «Торговый дом Буренка», ООО «Эврика», ООО «Тверской школьник», администрации г.Твери, в отсутствие ООО «ГК Фьюжен Менеджмент», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 03-6/1-32-2012 признакам нарушения ООО «Торговый дом Буренка» (адрес: 170024, г.Тверь, ул.Бобкова, д.30) и ООО «Эврика» (адрес: 170041, г.Тверь, ул.Михаила Румянцева, д.38, стр.1) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении хозяйствующими субъектами, включенными в Реестр недобросовестных поставщиков, действий в ходе участия в открытом аукционе в электронной форме № 0136300021712000286 на право заключения договора на оказание услуг по организации питания в МОУ ДО ДООЛ в 2012г., которые противоречат требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могли причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области поступили заявления ООО «Группа Компаний Фьюжен Менеджмент» и администрации г.Твери о наличии в действиях ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» в ходе участия 10.05.2012 в открытом аукционе в электронной форме № 0136300021712000286 на право заключения договора на оказание услуг по организации питания в МОУ ДО ДООЛ в 2012г. признаков нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», заключающиеся в следующем.

10.05.2012 в период с 11 ч. 40 мин. по 12 ч. 12 мин. московского времени на электронной площадке ООО «РТС-тендер» по адресу: <http://www.rts-tender.ru> состоялся открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания в МОУ ДО ДООЛ в 2012 г. (совместные торги)/ Реестровый номер аукциона: 0136300021712000286. В аукционе принимали участие следующие компании: ООО «Тверская Кулинарная Компания» (далее -

ООО «ТвКК»), ООО «ГК Фьюжен Менеджмент», ООО «Торговый дом Буренка», ООО «Эврика», ООО «Тверской школьник».

По мнению заявителей, участники аукциона - ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» недобросовестно конкурировали с остальными участниками аукциона.

Так, ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика», преднамеренно, исключая возможность положительного рассмотрения вторых частей заявок по причине нахождения обоих в Реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказа на поставки товара, выполнения работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд», и, как следствие, заключения с ними договора в случае победы, тем не менее, активно участвовали в аукционе, значительно снизив начальную (максимальную) цену договора (35827245 руб.):

- до 19 346 712,29 руб. (предложение ООО «Торговый дом Буренка» в 1,8 раза),

- до 21 138 074,54 руб. (предложение 5 ООО «Эврика» в 1,7 раза).

Видя такое снижение в первые минуты аукциона, ООО «ГК Фьюжен Менеджмент» было вынуждено отказаться от дальнейшей подачи предложений по причине экономической нецелесообразности, так как предложенные ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» цены, по его мнению, были ниже всех разумных пределов рыночной цены данной услуги и являлись экономически необоснованными.

Однако, убедившись в том, что никто из добросовестных участников аукциона более не проявляет интерес к данному лоту, ООО «Тверской школьник», по истечении 9 минут из 10, отведенных на подачу предложений по цене в соответствии с ч. 12 ст. 41.10. Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», делает предложение по цене в размере 26 870 433,75 руб., что не превысило предложение участников, занявших первые два места (ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика»), но превысило предложение ООО «ГК Фьюжен Менеджмент», при том, что времени на соответствующее реагирование у последнего уже не оставалось.

Согласно Протоколу №0136300021712000286-3 подведения итогов аукциона от 11.05.2012, первые два места заняли ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика», третье место - ООО «Тверской школьник», четвертое место - ООО «ГК Фьюжен Менеджмент», пятое место - ООО «ТвКК».

Рассмотрев вторые части заявок на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным в документации об аукционе, аукционная комиссия приняла решение о несоответствии заявок ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» требованиям аукционной документации по причине нахождения перечисленных участников размещения заказа в Реестре недобросовестных поставщиков (п.п. 1.6.3.5 п.1.6. документации об открытом аукционе, п.19 информационной карты аукционной документации), в результате чего ООО «Тверской школьник» был признан победителем аукциона.

Заявители считают, что ООО «Торговый дом Буренка», ООО «Эврика» и ООО «Тверской школьник» при участии в аукционе недобросовестно конкурировали с остальными участниками аукциона, применяя следующую схему действий: двое из участников торгов в течение короткого промежутка времени (на первых минутах торгов) поочередно снижали цену лота на существенную величину, пока не убеждались, что добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона; затем третий участник в пределах отведенных 10 минут на доподачу предложений, предложил цену, не ниже цены первых двух участников, но незначительно ниже цены, предложенной добросовестными участниками аукциона, и стал победителем аукциона, так как при рассмотрении вторых частей заявок первые два участника были отклонены по причине нахождения их в Реестре недобросовестных поставщиков, что исключало возможность заключения с ними договора.

При таких обстоятельствах, по мнению заявителей, действия ООО «Торговый дом Буренка», ООО «Эврика» и ООО «Тверской школьник» являются актом недобросовестной конкуренции по отношению к участникам аукциона, не включенным в Реестр недобросовестных поставщиков - ООО «ГК «Фьюжен Менеджмент».

ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» отрицают наличие в своих действиях нарушения статьи 14 Закона, считают, что ООО «ГК «Фьюжен Менеджмент» имело возможность торговаться и после подачи им своего (единственного) предложения; о включении обществ в Реестр недобросовестных поставщиков не знали, в связи с чем подали заявки на участие в аукционе.

Определением от 09.10.2012 к участию в деле привлечено ООО «Тверской школьник» как лицо, чьи права и законные интересы затрагивались в связи с рассмотрением дела.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения заявителей, представителей ответчиков и заинтересованных лиц, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон) н недобросовестная конкуренция, в том числе:

1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;

2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;

3) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;

4) продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним

средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;

5) незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом [тайну](#).

Перечень перечисленных в части 1 статьи 14 Закона действий не является исчерпывающим.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона недобросовестная конкуренция - 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.

Таким образом, для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо установить все перечисленные в [пункте 9 статьи 4](#) Закона признаки, в частности: наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ, наличие соперничества между ними на данном рынке, совершение одним из хозяйствующих субъектов действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направленных на приобретение преимуществ перед конкурентом, которые причинили или могут причинить убытки конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Недоказанность одного из данных обстоятельств исключает возможность квалификации действий хозяйствующего субъекта как нарушения антимонопольного законодательства в виде недобросовестной конкуренции.

В соответствии с п.1.6.3.5. «Документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания в МОУ ДО ДООЛ в 2012г. (совместные торги)» обязательным требованием, предъявляемым к участникам размещения заказа является их отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков.

Материалами дела подтверждено, что ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» на момент подачи заявок на участие в аукционе и его проведения были включены в Реестр недобросовестных поставщиков, о чем в свое время были надлежащим образом уведомлены Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области.

Согласно реестру ценовых предложений в аукционе, представленному ООО «РТС-тендер», предложения участников по времени подачи распределились следующим образом:

Дата, время	Ценовое предложение	Номер заявки	Наименование
2012-05-10 11:42:24.143	35648108.77	5	ООО «Тверской школьник»
2012-05-10 11:44:40.657	35468972.54	1	ООО «ТвКК»
2012-05-10 11:50:35.533	33677610.29	3	ООО «Торговый дом Буренка»
2012-05-10 11:50:49.247	31886248.04	4	ООО «Эврика»
2012-05-10 11:51:01.087	30094885.79	3	ООО «Торговый дом Буренка»
2012-05-10 11:51:17.653	28303523.54	4	ООО «Эврика»
2012-05-10 11:51:29.743	26512161.29	3	ООО «Торговый дом Буренка»
2012-05-10 11:51:46.963	24720799.04	4	ООО «Эврика»
2012-05-10 11:51:58.790	22929436.79	3	ООО «Торговый дом Буренка»
2012-05-10 11:52:12.550	21138074.54	4	ООО «Эврика»
2012-05-10 11:52:23.360	19346712.29	3	ООО «Торговый дом Буренка»
2012-05-10 11:52:28.383	30453158.25	2	ООО «ГК Фьюжен Менеджмент»
2012-05-10 12:11:39.780	26870433.75	5	ООО «Тверской школьник»

Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что ход проведения аукциона и поданные участниками ценовые предложения не свидетельствуют о создании ООО «Торговый дом Буренка», ООО «Эврика» и ООО «Тверской школьник» каких-либо преимущественных условий, а по отношению к ООО «ГК Фьюжен Менеджмент» - действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией.

Кроме этого, Комиссией не установлено на получение каких преимуществ (неоправданных и неправомερных) перед иными участниками были направлены действия ответчиков в ходе участия в аукционе при том, что заявки последних в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и аукционной документацией должны были отклонить и были отклонены по причине их нахождения в Реестре недобросовестных поставщиков.

Доказательства того, что предложенные ответчиками цены в ходе проведения аукциона являлись экономически неоправданными, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Дело по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Торговый дом Буренка» и ООО «Эврика» прекратить в соответствии с частью 1 статьи 48 указанного закона в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель Комиссии

В.М.Фомин

Члены Комиссии:

Л.В.Посохова

Т.Ю.Жаркова