

ИП <...>

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 04-04/2024

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ
НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

15 февраля 2024 года

г.

Челябинск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ИП <...> на недобросовестные конкурентные действия ИП <...>, выразившиеся в предоставлении недостоверных сведений о стране происхождения товара (бананы, апельсины, мандарины) - РФ при участии в закупках с извещениями № 0869200000223005066 от 16.06.2023, № 0869200000223008295 от 28.09.2023 для нужд Государственного стационарного учреждения социального обслуживания «Верхнеуральский дом-интернат для престарелых и инвалидов» (далее – Заказчик).

По мнению Заявителя, ИП <...> предлагает к поставке товар (бананы, апельсины, мандарины) указывая в заявке недостоверные сведения о стране происхождения - РФ.

По мнению Заявителя, указанные действия ИП <...>, являются актом недобросовестной конкуренции по отношению к иным участникам закупки и к победителю закупки - Заявителю, поскольку предоставляют возможность установить минимальную цену контракта ниже на 15%, чем цена товара, предложенного иными участниками, указавшими достоверные сведения об иностранном происхождении товара, и в силу требований законодательства, обязанных при расчете минимальной цены контракта увеличить ее на 15%.

В целях проверки доводов заявления Челябинское УФАС России направило запрос ИП <...> и Заказчику.

От ИП <...> запрошенная информация по состоянию на 14.02.2024 **не поступила**.

Государственное стационарное учреждение социального обслуживания «Верхнеуральский дом-интернат для престарелых и инвалидов» в письменных пояснениях вх. № 16788-ЭП/23 от 14.12.2023 указало, в том числе следующее.

Государственным стационарным учреждением социального обслуживания «Верхнеуральский дом-интернат для престарелых и инвалидов» через ГКУ «Центр закупок Челябинской области» 07.06.2023 и 28.09.2023 опубликованы извещения о проведении электронных аукционов №№ 0869200000223005066, 0869200000223008295.

По окончании сроков подачи заявок по закупке № 0869200000223005066 было

подано 4 заявки, в двух из которых были задекларированы все фрукты Российского происхождения (ИП <...> и ИП <...>), по закупке № 0869200000223008295 было подано 2 заявки, в одной из которых также были задекларированы все фрукты Российского происхождения (ИП <...>).

На бананы в декларации о соответствии указан изготовитель ИП <...>, место осуществления деятельности по изготовлению продукции - 456612, Челябинская обл., г. Копейск, ул. Кемеровская, 15 что не может являться правдоподобным фактом (на Урале не могут расти бананы).

На цитрусовые в декларации о соответствии указан изготовитель ООО «Эй Энд АР», LLC A&R, место нахождения 460018, Россия, Оренбургская обл., г. Оренбург, проспект Победы 75, офис 131, место осуществления деятельности по изготовлению продукции: 129090, Россия, Москва, Мамыри, шоссе Калужское 10, что также не может являться правдоподобным фактом (климат Москвы не подходит для выращивания цитрусовых фруктов).

Контракт от 27.06.2023 № 172 на сумму 121 594,11 руб., срок действия контракта до 30.09.2023, заключенный по итогам проведенной закупки № 0869200000223005066 на поставку фруктов свежих с ИП <...> исполнен на сумму 97169,71 руб и в связи с окончанием сроков поставки был расторгнут Дополнительным соглашением к договору № 1 от 05.10.2023.

Контракт от 20.10.2023 № 277 на сумму 246 461,36 руб., срок действия контракта до 31.12.2023, заключенный по итогам проведенной закупки № 0869200000223008295 на поставку фруктов свежих с ИП <...> исполнен на всю сумму 246 461,36 руб.

Рассмотрение заявления и материалов позволяет прийти к следующим выводам.

Для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех признаков, установленных пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

совершение действий хозяйствующим субъектом;

направленность на получение преимущества в предпринимательской деятельности;

противоречие положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

причинение и способность причинения убытков другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанесение ущерба его деловой репутации.

Отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков свидетельствует об отсутствии недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения,

результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;

2) количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

3) места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;

4) условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

Таким образом статья 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение.

Понятие «введение в заблуждение» как основополагающее для целей квалификации действий хозяйствующего субъекта как недобросовестных шире, чем аналогичное понятие, используемое в гражданском законодательстве, поскольку включает в свой объем не только собственно заблуждение, но и обман.

Как разъясняется в п. 9.2 письма ФАС России от 24 декабря 2015 года № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета», введение в заблуждение является следствием распространения не негативной информации, как в дискредитации, а позитивной, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. Распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности.

Понятие недостоверности означает ложность, неточность, искаженность информации.

Неточность - это распространение хозяйствующим субъектом информации не в полном объеме, что не позволяет всесторонне ее воспринять, получить исчерпывающе верное представление.

Государственным стационарным учреждением социального обслуживания «Верхнеуральский дом-интернат для престарелых и инвалидов» 07.06.2023 и 28.09.2023 в единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru размещены извещения о проведении:

1) электронного аукциона (извещение № 0869200000223005066) на право заключения государственного контракта, предметом которого являлась поставка фруктов свежих (нектарины, яблоки, лимоны, груши, апельсины) (далее – аукцион 1)

2) электронного аукциона (извещение №0869200000223008295) на право заключения государственного контракта, предметом которого являлась поставка фруктов свежих (мандарины, бананы, яблоки, лимоны, груши, апельсины) (далее – аукцион – 2).

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону 1 – 189 622, 20 рублей

Начальная максимальная) цена контракта по аукциону 2 – 309 091,40 рублей.

На участие в электронном аукционе 1 подано 4 заявки, в том числе ИП <...> и ИП <...>.

На участие в электронном аукционе 2 подано 2 заявки, в том числе ИП <...> и ИП <...>

В заявках ИП <...> на участие в аукционах 1 и 2 указана страна происхождения товаров яблоки, апельсины, нектарины, лимоны, груши (Россия). В декларации о стране происхождения товаров (бананы, апельсин и т.д.) указано Российская Федерация.

ИП <...> представил декларацию о соответствии на товар – бананы, где изготовитель указан ИП <...>, место изготовления продукции г. Копейск.

ИП <...> представил декларацию о соответствии на товар - мандарины, апельсины, лаймы, лимоны и т.д. (цитрусовые), где изготовитель указан ООО «Эй ЭНД Ар», место изготовления продукции г. Москва.

Таким образом, ИП <...> задекларировал посредством функционала электронной площадки наименование страны происхождения всех фруктов, подлежащих поставке в рамках государственного контракта, заключенного по результатам закупки - Российская Федерация, и в приложенных к заявке документов также указана страна происхождения товаров, подлежащих поставке, – Российская Федерация.

В извещении о проведении аукционов 1,2 Заказчиком указаны преимущества и требования к участникам:

Участникам, заявки или окончательные предложения которых содержат предложения о поставке товаров в соответствии с приказом Минфина России от 04.06.2018 № 126н - 15.0%.

Для целей применения Приказа № 126н участники закупок декларируют страну происхождения предлагаемого товара в своих заявках (п. 1.6 Приказа № 126н). В случае закупки товара, указанного в приложении № 1 к Приказу N 126н, условия допуска иностранных товаров к участию в аукционе применяются следующим образом: если в заявке одного из участников предложены товары исключительно из ЕАЭС, а в заявке победителя есть хотя бы один товар не из ЕАЭС, то контракт заключается по цене, сниженной на 15% от цены, предложенной победителем.

Комиссия Заказчика не обязана проверять информацию о стране происхождения товара – Российская Федерация, указанную участником закупки. У Заказчика имеются основания, чтобы направить победителю, который предложил к поставке иностранный товар, проект контракта со снижением цены на 15%.

ИП <...> указал наименование страны происхождения товара «Российская Федерация», тем самым подтвердив, что заявка содержит предложение о поставке товаров в соответствии с Приказом Минфина России от 04.06.18 № 126н.

ИП <...> указал страну происхождения товара – иностранное государство и стал победителем аукциона. Так, в заявках Заявителя - ИП <...> на участие в аукционах 1 и 2 указана страна происхождения товаров бананы, цитрусовые (Турецкая Республика, Эквадор).

В связи с данными обстоятельствами Заказчик соответствии с Приказом Минфина России от 04.06.18 № 126н заключил с ИП <...> контракты по менее выгодной для него цене.

В ходе заключения контрактов их цена снижена на 15%.

По итогам закупок с ИП <...> заключены государственный контракт № 72 от 27.06.2023 на сумму 121 594, 1 рублей и государственный контракт № 277 от 20.10.2023 на сумму 246 461, 36 рублей.

Документальных доказательств того, что сведения о стране происхождения товаров, в данном случае, бананы и цитрусовые – Российская Федерация соответствуют действительности от ИП <...> в Челябинское УФАС России не поступило.

Декларации о соответствии, представленные ИП <...> Заказчику, не являются документом, подтверждающим страну происхождения товара, а лишь свидетельствуют о соответствии требованиям Технического регламента Таможенного союза «О безопасности пищевой продукции» (ТР ТС 021/2011) и требованиям Технического регламента Таможенного союза "П" (ТР ТС 022/2011). И то, что бананы и цитрусовые (апельсины, лимоны и т.д.) расфасованы и упакованы на территории Российской Федерации.

ИП <...> указывая Россию страной происхождения бананов и цитрусов, использует методы недобросовестной конкуренции, с целью получения преимущества перед другими участниками закупки либо причинения им ущерба (в виде упущенной выгоды).

Анализ рынка поставки бананов и цитрусовых на территории Российской Федерации позволяет сделать вывод о том, что преимущественно их поставка в Российскую Федерацию осуществляется из Республики Эквадор, Индии, Китая, Филиппин, Турции.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что ИП <...> в ходе участия в аукционе указал недостоверные сведения о стране происхождения предложенного к поставке товара (бананы, цитрусовые).

Действия ИП <...> по указанию в заявке на участие в аукционах 1,2 недостоверных сведений о стране происхождения предложенного к поставке товара противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости и направлены на приобретение незаконного преимущества перед другими участниками аукциона, которое заключалось в следующем.

Недостоверные сведения ИП <...> о российском происхождении товара в заявке на участие в аукционе направлены на получение незаконного преимущества перед другими участниками размещения заказа, предложившими к поставке тот же товар, но с указанием, что он иностранного производства, что соответствует действительности.

Участники аукциона по вине ИП <...> были необоснованно поставлены в неравные условия конкуренции при проведении аукциона по сравнению с ним.

ИП <...> имел преимущество в виде неснижения конечной цены контракта в случае победы в отличие от других участников, заявивших об иностранном происхождении товара, а, значит, имел больше шансов победить.

Таким образом, изначально ИП <...> получил незаконное преимущество перед добросовестными участниками аукциона, предложившими к поставке товар иностранного происхождения, что в результате причинил убытки победителю аукциона – ИП <...> в виде заключения государственного контракта на менее выгодных для него условиях.

То обстоятельство, что ИП <...> не стал победителем аукциона не исключает акт недобросовестной конкуренции в его действиях по следующим основаниям.

Рассматриваемые действия ИП <...> совершил дважды в разных закупках с разным временным периодом.

ИП <...> не мог не знать, что такие действия охватываются составом правонарушения по статье 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» поскольку в 2020 году он обращался с заявлением о недобросовестной конкуренции в отношении конкурента ИП <...>, которая принимала участие в закупках и указывала сведения о стране происхождения товара – бананы (Российская Федерация). По итогам рассмотрения обращения ИП <...> Челябинским УФАС России было выдано предупреждение № 21-04/2020 от 19.08.2020 ИП <...>, о чем письменно уведомлен ИП <...>.

В действиях ИП <...> по указанию в заявках на участие в аукционах 1 и 2 сведений о стране происхождения товаров (бананы, цитрусовые) - Российская Федерация, не имеющих надлежащее и достаточное документальное подтверждение, усматриваются признаки нарушения пункта 3 статьи 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно выписке из ЕГРИП ИП <...> ОГРНИП <...>, ИНН <...>, зарегистрирован Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области, дата регистрации 14.04.2009.

Основным видом деятельности ИП <...> является 46.31 Торговля оптовая фруктами и овощами.

Дополнительные виды деятельности: 46.31.11 Торговля оптовая свежим картофелем;

46.32.3 Торговля оптовая консервами из мяса и мяса птицы;

46.33.2 Торговля оптовая яйцами;

46.33.3 Торговля оптовая пищевыми маслами и жирами;

46.34.1 Торговля оптовая соками, минеральной водой и прочими безалкогольными напитками;

46.36.1 Торговля оптовая сахаром;

46.37 Торговля оптовая кофе, чаем, какао и пряностями;

46.38.23 Торговля оптовая мукой и макаронными изделиями;

46.38.24 Торговля оптовая крупами;

46.38.25 Торговля оптовая солью.

Согласно выписке из ЕГРИП <...> ОГРНИП ..., ИНН, зарегистрирован Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области, дата регистрации 07.07.2006.

Основным видом деятельности ИП <...> является 46.34.1 Торговля оптовая соками, минеральной водой и прочими безалкогольными напитками.

Дополнительные виды деятельности:

10.71 Производство хлеба и мучных кондитерских изделий, тортов и пирожных недлительного хранения;

10.72 Производство сухарей, печенья и прочих сухарных хлебобулочных изделий, производство мучных кондитерских изделий, тортов, пирожных, пирогов и бисквитов, предназначенных для длительного хранения;

46.31 Торговля оптовая фруктами и овощами и т.д.

Таким образом, у ИП <...> и ИП <...> совпадает вид деятельности торговля оптовая фруктами и овощами.

В силу пункта 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (зарегистрирован в Минюсте РФ 02.08.2010 №18026, далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего Порядка.

Согласно пункту 10.6 Порядка анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявления, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены

признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Временной интервал исследования товарного рынка определен с 01.01.2023 до 31.12.2023.

Продуктовые границы рынка установлены в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) ИП <...> и ИП <...> Продуктовые границы товарного рынка, в данном случае 46.31 Торговля оптовая фруктами и овощами.

Географические границы рынка - Российская Федерация, в том числе Челябинская область.

Состав хозяйствующих субъектов: рынок поставки фруктов (бананы, груши, яблоки, апельсины, мандарины, лимоны) является конкурентным, поскольку по меньшей мере четыре организации принимали участие в рассматриваемых закупках.

В действиях ИП <...> по представлению в составе заявки на участие в электронном аукционе недостоверной информации о стране происхождения товара, подлежащего поставке (бананы, цитрусовые), содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ, которые обеспечивают ему возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий.

2. Такие действия противоречат требованиям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883.

3. Распространение недостоверных сведений ввело заказчика и иных участников закупки в заблуждение относительно поставляемого ИП <...> товара и привело к неполучению доходов в виде упущенной выгоды ИП <...> (снижение цены контракта на 15 %).

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и

условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (часть 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

На основании изложенного, в связи с наличием в действиях ИП ... признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Челябинское УФАС России **предупреждает ИП <...>** об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, **путем:**

рассмотрения настоящего предупреждения, в том числе лицами, ответственными за формирование заявок ИП <...> на участие в закупках, в ходе которого разъяснить необходимость при участии в закупках соблюдения действующего законодательства, норм и правил добросовестного поведения участника на товарном рынке.

в срок до 15 апреля 2024 года.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих документов протокол собрания коллектива, информацию об аукционах в которых ИП <...> принимал участие с 15.02.2024 с указанием номера извещения и приложением заявок со сведениями о стране происхождения товара и подтверждающими документами и т.п.).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

