

РЕШЕНИЕ
по делу №7-62/2009 о нарушении
антимонопольного законодательства
12 мая 2010 года г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства в составе по признакам нарушения следующими участниками (хозяйствующими субъектами): ООО «Дмитровские овощи» (адрес: 141896, МО, Дмитровский район, д. Бунятино; регистрационный номер участника: 11); ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» (адрес: 129626, г. Москва, ул. 3-я Мытищинская, д. 16, стр. 47; регистрационный номер участника: 19); ООО «Фрутовит» (адрес: 109156, г. Москва, ул. Тарханская, д. 3, корп. 2; регистрационный номер участника: 6); ООО «ТК Дитрейд» (адрес: 127206, г. Москва, пр-д. Соломенной Сторожки, д. 5, корп. 1; регистрационный номер участника: 3) п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступило обращение Департамента города Москвы по конкурентной политике относительно наличия признаков нарушения ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Дмитровские овощи», ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «ТК Дитрейд» при проведении открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на поставку очищенных картофеля и овощей урожая 2009 года по городскому заказу (реестровый номер торгов 12-0163861-09).

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

Участники открытого аукциона ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «ТК Дитрейд», ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи» осуществляют деятельность по поставке очищенного картофеля и овощей урожая 2009 года на рынке оптовой торговли плодоовощной продукцией на территории Московского региона.

В соответствии с документацией об аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку очищенных картофеля и овощей урожая 2009 года (далее - Государственный контракт) государственным заказчиком являлся Департамент продовольственных ресурсов города Москвы, торги проводила Городская аукционная комиссия.

(П) – победитель;

+(-) – претендент участвовал в торгах (не участвовал);

0,5% – процент снижения начальной (максимальной) цены контракта;

При анализе Протоколов хода открытого аукциона, проведенного на Единой торговой площадке Правительства Москвы 31 июля 2009 года, по лотам №1, 3, 4, 5, 6, 7, 8 выявлены особенности поведения участников аукциона - ООО «Торговый дом

«ГИГИЕЯ», ООО «ТК Дитрейд», ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи», содержащие признаки нарушения части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Так, по лоту №1 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 11 106 340,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд». Однако, согласно протоколу хода аукциона (лот №1, реестровый номер торгов — 12-0163861-09), реальное участие в торгах принимали только ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» и ООО «ТК Дитрейд». ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи» были допущены к торгам, присутствовали на торгах, но участия в аукционе не приняли.

Победителем аукциона по лоту №1 признан участник №19 (ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ»), предложивший цену лота в размере 10 884 213,20 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 2 %. Участник под номером 3 (ООО «ТК Дитрейд») предложил предпоследнюю цену лота в размере 10 939 744,90 руб. ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» выиграть на торгах по лоту №1 с минимально возможным снижением.

По лоту №8 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 16 275 250,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд». Вместе с тем, согласно протоколу хода аукциона (лот №8, реестровый номер торгов — 12-0163861-09), реальное участие в торгах принимали только ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» и ООО «ТК Дитрейд». ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи» были допущены к торгам, присутствовали на торгах, но участия в аукционе не приняли.

Победителем аукциона по лоту №8 признан участник №3 (ООО «ТК Дитрейд»), предложивший цену лота в размере 16 193 873,75 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 0,5 %. Участник под номером 19 (ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ») предложил заключить контракт по начальной (максимальной) цене.

ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «ТК Дитрейд» выиграть на торгах по лоту №8 с минимально возможным снижением. Таким образом, в действиях хозяйствующих субъектов ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» и ООО «ТК Дитрейд» отсутствуют признаки конкурентной борьбы, что не свойственно участникам аукционов.

Одновременно с этим установлено, что ООО «ТК Дитрейд», на аналогичных торгах, проведенных в предыдущий период 2008 года (реестровый номер <...> -0129269-08), предложило снижение по аналогичным лотам в размере 7%.

Кроме того, по лотам №1 и №8 прослеживается следующая тенденция — предложения по цене дают только ООО «ТК Дитрейд» и ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», при этом снижение стартовой цены составляет соответственно 0,5% и 2%.

По лоту №3 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 11 403 100,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд». Согласно протоколу хода аукциона (лот №3, реестровый номер торгов — 12-0163861-09), реальное участие в торгах принимал только ООО «Фрутовит». ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд» были допущены к торгам, присутствовали на торгах, но участия в аукционе не приняли.

Победителем аукциона по лоту №3 признан участник №6 (ООО «Фрутовит»),

предложивший цену лота в размере 11 346 084,50 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 0,5 %.

ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «Фрутовит» выиграть на торгах по лоту №3 с минимально возможным снижением.

По лоту №4 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 24 756 185,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи».

Победителем аукциона по лоту №4 признан участник №6 (ООО «Фрутовит»), предложивший цену лота в размере 24 632 404 ,08 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 0,5 %. Участник под номером 11 (ООО «Дмитровские овощи») предложил заключить контракт по начальной (максимальной) цене.

ООО «Дмитровские овощи» фактически отказалось от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «Фрутовит» выиграть на торгах по лоту №4 с минимально возможным снижением.

По лоту №5 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 15 211 910,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд». Согласно протоколу хода аукциона (лот №5, реестровый номер торгов — 12-0163861-09), реальное участие в торгах принимали ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи». ООО «ТК Дитрейд» было допущено к торгам, присутствовало на торгах, но участия в аукционе не приняло.

Победителем аукциона по лоту №5 признан участник №6 (ООО «Фрутовит»), предложивший цену лота в размере 15 135 850 ,45 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 0,5%. Участник под номером 11 (ООО «Дмитровские овощи») предложил заключить контракт по начальной (максимальной) цене.

ООО «ТК Дитрейд» и ООО «Дмитровские овощи» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «Фрутовит» выиграть на торгах по лоту №5 с минимально возможным снижением.

По лоту №6 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 31 444 226,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» и ООО «ТК Дитрейд». Согласно протоколу хода аукциона (лот №6, реестровый номер торгов — 12-0163861-09), реальное участие в торгах принимали ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи». ООО «Дмитровские овощи» было допущено к торгам, присутствовало на торгах, но участия в аукционе не приняло.

Победителем аукциона по лоту №6 признан участник №3 (ООО «ТК Дитрейд»), предложивший цену лота в размере 31 287 004,87 руб. Снижение от первоначальной цены контракта составило 0,5 %. Участник под номером 11 (ООО «Дмитровские овощи») предложил заключить контракт по начальной (максимальной) цене.

ООО «Фрутовит», ООО «Дмитровские овощи» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «ТК Дитрейд» выиграть на торгах по лоту №6 с минимально возможным снижением.

По лоту №7 на право заключения Государственного контракта с начальной (максимальной) ценой контракта (лота) в размере 8 513 700,00 руб. допущены к участию в торгах ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи».

Победителем аукциона по лоту №7 признан участник №11 (ООО «Дмитровские овощи»), предложивший цену лота в размере 8 471 131,50 руб. Снижение от

первоначальной цены контракта составило 0,5 %. Участник под номером 6 (ООО «Фрутовит») предложил заключить контракт по начальной (максимальной) цене. ООО «Фрутовит» фактически отказались от конкурентной борьбы, что дало возможность ООО «Дмитровские овощи» выиграть на торгах по лоту №7 с минимально возможным снижением.

Таким образом, отсутствуют признаки конкурентной борьбы участников аукциона на право заключения государственных контрактов на поставку очищенного картофеля и овощей урожая 2009 года по городскому заказу (реестровый номер торгов — 12-0163861-09).

Одновременно с этим установлено, что ООО «Дмитровские овощи», на аналогичных торгах, проведенных в предыдущий период 2008 года (реестровый номер <...> -0129269-08), предложило процент снижения по аналогичным лотам в размере от 3% - 5%.

По информации, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ООО «Фрутовит» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 20 июля 2010 года, то есть за десять календарных дней до проведенного 31.07.2009 открытого аукциона на право заключения государственных контрактов на поставку очищенных картофеля и овощей урожая 2009 года по городскому заказу (реестровый номер торгов 12-0163861-09). Согласно информации, содержащейся в материалах дела, ООО «Дмитровские овощи» и ООО «Фрутовит» входят в одну группу лиц (письмо ООО «Дмитровские овощи» от 21.04.2010 г. №21/94-10).

Кроме того, Комиссией установлено, что ООО «Дмитровские овощи» заключило договоры поставки с ООО «ТК Дитрейд» (№01-09/ОО от 24.08.2009 г.) и ООО «Фрктовит» (№25/08-Ф от 25.08.2009 г.).

Предметом указанных договоров поставки является обязанность ООО «Дмитровские овощи» передать покупателю сельскохозяйственную продукцию, а покупателя принять ее и оплатить (вх. №14483 от 21.12.2009 г.).

В результате вышеприведенного анализа Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению дела №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства сделан вывод, что данные итоги торгов возможны только в результате сговора определенных участников аукциона, информированных о совместных действиях и выполняющих согласованный план действий.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Согласно ч. 1 ст. 8 Конституции Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

Согласно пункту 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства" согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно, о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка

относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин. Также незаинтересованность участников аукциона в добросовестной конкуренции показывает тот факт, что при последовательном уменьшении шага аукциона и соответственно увеличении начального предложения цены лота участники оставались безынициативны и не пытались воспользоваться конкурентным преимуществом.

Комиссией Московского УФАС России в действиях участников аукциона установлено равномерное и единообразное снижение цены контракта на минимальное количество пунктов от начальной стоимости лотов, что указывает на ограничение конкуренции, выразившееся в отсутствии соперничества между ООО «Дмитровские овощи», ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «ТК Дитрейд», так как в данном случае среди хозяйствующих субъектов отсутствовал факт соперничества, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключалась бы (ограничивалась) возможностью каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на ход аукциона.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие следующим условиям:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

Так, Комиссией установлено, что только при предварительной договоренности участников торгов по лотам №1 (победитель ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ») и №8 (ООО «ТК Дитрейд»), а также по лотам №4 (победитель ООО «Фрутовит»), №5 (победитель ООО «Фрутовит»), №6 (победитель ООО «ТК Дитрейд») и №7 (победитель «Дмитровские овощи») возможно удовлетворение интересов каждого из участников торгов, а именно предложение по минимальному снижению начальной (стартовой) цены Государственных контрактов

Одновременно установлено, что действия ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «ТК Дитрейд», ООО «Фрутовит» и ООО «Дмитровские овощи» являются самостоятельными и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Комиссией установлено, что материальный ущерб нанесенный городскому бюджету в следствии согласованных действий ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ» и ООО «ТК Дитрейд», а также ООО «Дмитровские овощи» и ООО «Фрутовит», составляет 5 923 264 (пять миллионов девятьсот двадцать три тысячи двести шестьдесят четыре) рубля 41 копейка.

На основании изложенного, в соответствии с п. 1 ч.1 ст. 23, ч. 1, п.2 ч. 2, ч.3 ст. 39, ч.ч. 1, 2 ст. 40, ч.ч. 1-3 ст. 41, п. 1 ч. 3, ч. 4 ст. 44, ст. 45, п. 2 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Дмитровские овощи», ООО «Торговый дом «ГИГИЕЯ», ООО «Фрутовит», ООО «ТК Дитрейд» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в согласованных действиях хозяйствующих субъектов при участии в открытом аукционе на право заключения государственных контрактов на поставку очищенного картофеля и овощей урожая 2009 года по городскому заказу (реестровый номер торгов 12-0163861-09), по лотам №1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, путем поддержания цен на торгах.

2. Материалы по делу №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства передать должностному лицу для проведения административного расследования в соответствии со ст. 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Материалы по делу №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства передать на рассмотрение в правоохранительные органы, на предмет наличия признаков нарушения ст. 178 Уголовного Кодекса Российской Федерации

Решение по делу №7-62/2009 о нарушении антимонопольного законодательства может быть обжаловано в Арбитражном суде города Москвы, в течение трех месяцев со дня его принятия.