

Резолютивная часть решения оглашена "06" июля 2010 г.
В полном объеме решение изготовлено "19" июля 2010 г.

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

Председатель комиссии: Молчанов Е.Г. – заместитель руководителя управления;

Члены комиссии: Кожемяко Н.А. – начальник отдела изучения и контроля товарных рынков;
Исмаилов М.И. – ведущий специалист-эксперт отдела изучения и контроля товарных рынков;

рассмотрев дело № 410 по признакам нарушения ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон), в отношении ООО «Лаверна-Поиск» (347469, Ростовская область, г. Волгодонск, пр. Курчатова, 12-5); ЗАО «Донпромпродснаб» (344001, Ростовская область, г. Ростов-на-Дону, ул. Фрунзе, 11); ИП Ештокина В.В. (346506, Ростовская область, г. Шахты, ул. Татаркина, 17),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступило заявление Министерства здравоохранения Ростовской области (далее по тексту - Министерство) содержащее информацию о результатах проведенного 24.11.10 открытого аукциона № 2163Г/Аук на размещение заказа по выбору уполномоченных поставщиков на поставку продуктов питания для нужд лечебно-профилактических учреждений Ростовской области на 2010 год (далее по тексту - аукцион), а именно о неявке некоторых участников на процедуру аукциона по Лотам, к которым они в соответствии с протоколом рассмотрения заявок (№2163Г/ПРАУК от 16.11.2010) были допущены.

В ходе рассмотрения данного заявления установлено следующее.

Заявления поступили в соответствии с п. 3.1 протокола от 31.03.2009г. № 4 заседания Комиссии по обеспечению устойчивого социально-экономического развития Ростовской области под председательством Главы Администрации (Губернатора) области В.Ф. Чуба (далее – Протокол № 4).

Министерство здравоохранения Ростовской области провело открытый аукцион №2163Г/Аук., в аукционе принимало участие около 40 хозяйствующих субъектов.

Предмет открытого аукциона (продуктов питания на общую сумму **106 440 998,70 рублей**) распределен по 117 Лотам, из них реализовано было на аукционе 102 Лота, по 15 Лотам заявок не поступало, таким образом общая сумма Лотов выставленных на аукцион составила – **103 294 350, 76 рублей**.

Фактически реализовано на общую сумму **102 442 204,84 рубля**.

Соответствующая экономия бюджетных средств составила 852 146 рублей, что в процентном соотношении составляет 0,82%, т.е. менее одного процента.

Среди остальных участников аукциона заявки по Лотам №13,14,16 были поданы ЗАО «Донпромпродснаб», ООО «Лаверна-Поиск» и ИП Ештокин В.В.

№	предмет контракта	ЗАО «Донпромпродснаб»		ИП Ештокина В.В.		ООО "Лаверна-Поиск"	
		заявка	победитель	заявка	победитель	заявка	победитель
Лот 13	Колбаса	1	582 769,00р.	1	неявка	1	неявка
Лот 14	Мясо	1	неявка	1	8 211 114,00р.	1	неявка
Лот 16	Фрукты, овощи	1	неявка	1	неявка	1	2 381 827,22р.

Из данной таблицы следует, что заявки по всем трем Лотам были поданы всеми участниками аукциона, однако на процедуре аукциона присутствовал только один единственный участник по каждому Лоту.

Из полученной от ООО «Лаверна Поиск» и ЗАО «Донпромпродснаб» информации следует, что размещение у себя Лотов №13,14,16 (по которым ими были поданы заявки) являлись для них экономически и технологически обоснованными, и целесообразными.

Однако каждый хозяйствующий субъект не присутствовал на процедуре аукциона по двум из трех Лотов. Таким образом, каждый из них признан единственным участником аукциона по конкретному Лоту.

В соответствии с протоколом аукциона (№93-2163Г/ПОАук от 24.11.2009) данные хозяйствующие субъекты присутствовали 24.11.10 на процедуре аукциона, и выиграли определенное количество Лотов (в том числе по одному из вышеперечисленных Лотов).

Таким образом, неучастие по конкретным Лотам (в том числе по одному из вышеперечисленных Лотов) осуществлялось данными хозяйствующими субъектами, путем не регистрации (подтверждения своего присутствия) на аукционе по определенным Лотам.

Из объяснений данных участников аукциона следует:

ООО «Лаверна-Поиск» - для участия в аукционе хозяйствующий субъект выдало доверенность <...> с правом самостоятельного принятия решения в рамках проведения аукциона. Обстоятельства и причины, по которым Поверенный не принял участие по Лотам №13,14 в аукционе ООО «Лаверна-Поиск» не известны. Так же из объяснений хозяйствующего субъекта следует, что <...> с 24.03.2010г. уволен, и отказался дать какие либо пояснения относительно своего неучастия в Лотах №13,14.

ЗАО «Донпромпродснаб» - по Лотам №14,16 аукциона представлять интересы хозяйствующего субъекта было поручено заместителю директора по закупкам, который по роду своей работы преимущественно находится в с. Кашары Кашарского района Ростовской области. И как позже стало известно руководству ЗАО «Донпромпродснаб», представитель не участвовал в аукционе, в связи с поломкой автомобиля по пути следования на аукцион. По Лотам №12,13,19 ЗАО «Донпромпродснаб» представлял коммерческий директор <...>.

ИП Ештокин В.В. – цены на покупаемую продукцию (предусмотренную данными Лотами) в период с момента подачи заявок до момента проведения аукциона возросли от 1,5 до 17,4%.

При проверке данных доводов Комиссия установила следующее:

ООО «Лаверна-Поиск» на процедуре аукциона представлял <...> на основании доверенности №43/2163 от 23.11.2010г., из которой следует, что ООО «Лаверна-Поиск» поручает своему представителю представлять комиссии необходимые документы..... подавать предложения по цене контракта (цене лота) на аукционе.

Данный представитель не состоял в трудовых взаимоотношениях с ООО «Лаверна-Поиск», и занимал должность заместителя директора в другом хозяйствующем субъекте - ООО «Лаверна-Полюс», которое входит по основанию п.п.2,4 ч.1 ст.9 Закона в одну группу лиц с ООО «Лаверна-Поиск». Соответственно доверенность, выданная ООО «Лаверна-Поиск» (Доверителем) Поверенному на совершение Поверенным от имени Доверителя определенных юридических действий (сделки) является договором поручительства. Из договора поручительства, в соответствии со ст.971 Гражданского кодекса Российской Федерации (**далее по тексту – ГК РФ**), следует, что одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. **Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.**

Таким образом, действия (бездействия) Поверенного Комиссией не могут быть рассмотрены и оценены как его самостоятельные действия (бездействия), не предусмотренные вышеуказанной доверенностью.

ЗАО «Донпромпродснаб» на процедуре аукциона представлял Бревит В.И. на основании доверенности №7 от 23.11.2009 года, из содержания которой следует, что Доверитель (ЗАО «Донпромпродснаб») поручает Поверенному (<...>) подавать предложения о цене контракта (цене лота) при проведении открытого аукциона, проводимого Министерством здравоохранения Ростовской области. Таким образом, данная доверенность не содержит ограничений по представлению интересов общества по определенным Лотам.

Из представленных ИП Ештокиным В.В. документов следует, что рост цен составил 17,4% по Лоту «Мясо», который по результатам аукциона предпринимателем выигран, а по остальным Лотам рост закупочных цен незначителен - 1,5%, что не может быть рассмотрено в качестве объективного фактора, определившего экономическую нецелесообразность размещения у себя данных Лотов. Других доказательств наличия причин определивших поведение предпринимателя на аукционе, а именно не участие в аукционе при размещении Лотов №13,16 Комиссии не представлено.

Документацией аукциона предусмотрено внесение денежного обеспечения в размере 5% от начальной максимальной цены Лота, по которому подана соответствующая заявка на участие в аукционе.

Таким образом, участниками аукциона (ООО «Лаверна-Поиск», ЗАО «Донпромпродснаб» и ИП

Ештокин В.В.) были внесены соответствующие суммы денежных средств в качестве обеспечения по Лотам:

Лот №13 - 29138,45 рублей;

Лот №14 - 410555,70 рублей;

Лот №16 - 119091,36 рублей.

В соответствии с представленной Министерством информации соответствующее денежное обеспечение по вышеуказанным Лотам поступило от хозяйствующих субъектов в следующие сроки:

ООО «Лаверна-Поиск» - 07.11.2010 года,

ЗАО «Донпромпродснаб» - 06.11.2010 года,

ИП Ештокин В.В. – 09.11.2010 года.

Вышеуказанные денежные средства были возвращены участникам аукциона 30.11.2009 года.

Таким образом, изъятие из оборота денежных средств на срок более 20 дней в вышеуказанном размере, и не заключение в результате аукциона государственного контракта должно явиться для данных хозяйствующих субъектов, относящихся к категории субъектов малого предпринимательства [\(1\)](#) экономически или технологически неоправданными действиями.

Поставка продуктов питания предусмотренных Лотами №13,14,16 в 2010 году должна осуществляться в Аксайский филиал государственного учреждения здравоохранения «Психоневрологический диспансер» (346709, Аксайский район, пос. Ковалевка, ул. Центральная, 3).

В 2009 году поставку продуктов питания в вышеуказанное учреждение среди прочих поставщиков осуществляли ООО «Лаверна-Поиск» и ЗАО «Донпромпродснаб».

наименование товара	Поставщик	
	2009 год	2010 год
Колбаса (Лот №13)	ЗАО "Донпромпродснаб"	ЗАО "Донпромпродснаб"
Мясо (Лот №14)	ЗАО "Донпромпродснаб"	ЗАО "Донпромпродснаб"
Фрукты, овощи (Лот №16)	ООО "Лаверна-Поиск"	ООО "Лаверна-Поиск"

Таким образом, в результате аукциона, за исключением Лота №14 (ИП Ештокин В.В.) победителями по Лотам (в силу их единственного участия) признаны те же хозяйствующие субъекты, что и в прошлом 2009 году.

ООО «Лаверна-Поиск», ЗАО «Донпромпродснаб» и ИП Ештокин В.В. не осуществляют производства, какой либо продукции (в том числе предусмотренной Лотами №13,14,16), поставляемая ими по государственным и муниципальным контрактам продукция закупается у третьих лиц.

Данные хозяйствующие субъекты закупали продукты питания, поставка которых являлась предметом данных Лотов у ООО «Мяснофф-Дон», ООО «Торговая компания «Ресурс», ООО «ВоСемь», ООО «Магистраль», и др.

При этом закупка некоторых товарных групп (продукты питания) осуществляется у одних и тех же поставщиков (ООО «Мяснофф-Дон», ООО «ВоСемь», ООО «Магистраль»).

По всем Лотам аукциона (в том числе по Лотам №13,14,16), где имелись заявки данных хозяйствующих субъектов, снижение начальных (максимальных) цен на процедуре аукциона не происходило, что позволило им в соответствии со своими хозяйственными интересами заключить государственные контракты по начальным (максимальным) ценам.

В соответствии с п.1 ст.8 Закона согласованными действиями хозяйствующих субъектов признаются действия, удовлетворяющие следующим условиям:

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

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.

В соответствии с пунктом 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.

Представленные ООО «Лаверна-Поиск» и ЗАО «Донпромпродснаб» объяснения причин отсутствия их представителей на процедуре аукциона по одним Лотам и соответствующее присутствие по другим не могут быть рассмотрены как объективные, и соответствующие действительности, и не позволяют Комиссии сделать вывод о наличии обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Комиссия, рассмотрев материалы дела и выслушав доводы сторон, пришла к выводу о наличии согласованных действий между ООО «Лаверна-Поиск», ЗАО «Донпромпродснаб» и ИП Ештокиным В.В. при участии в открытом аукционе № 2163Г/Аук. по Лотам №13,14,16.

В связи с вышеизложенным и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Лаверна-Поиск», ЗАО «Донпромпродснаб» и ИП Ештокина В.В. нарушившим пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части поддержания цен на торгах.

2. В связи с тем, что контракт заключен предписание не выдавать.

Председатель комиссии: Молчанов Е.Г.

Члены комиссии: Кожемяко Н.А., Исмаилов М.И.

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

[\(1\)](#) Статья 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации"