



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 364 А

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

<...> – заместитель руководителя Управления, председатель комиссии;

<...> – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, член комиссии;

- заявителя – от Закрытого акционерного общества «Союз-ТМ» (далее – ЗАО «Союз-ТМ») – <...> (управляющий),

- ответчика – от Общества с ограниченной ответственностью ТД «Нижегородская Промышленная Компания» (далее – ООО ТД «НПК») – <...> (по доверенности),

- от заинтересованного лица Федерального государственное унитарное предприятие «Уральский электромеханический завод» (далее – ФГУП УЭМЗ) – <...> (по доверенности),

рассматривая дело № 364 А посредством видеоконференцсвязи по признакам нарушения ООО ТД «НПК» ч.2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

При рассмотрении дела установлено:

Заявитель указывает:

ЗАО «Союз-ТМ» является официальным дилером фирмы ГАЛИКА АГ, которая, в свою очередь, эксклюзивно представляет компанию GF AgieCharmilles.

ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК», по мнению заявителя, являются конкурентами на рынке поставки расходных материалов, запасных и быстроизнашивающихся частей, оснастки для использования в электроэрозионных станках различных производителей (Accutex, AgieCharmilles, Chmer, Excetek, Fanuc, Jарax, Makino, Mitsubishi, Ona, Seibu, Sodick и т.д.) на территории Российской Федерации

Расходные материалы – это латунная проволока, фильтры, ионообменная смола, диэлектрические жидкости, антикоррозионные жидкости и т. д.

Запасные и быстроизнашивающиеся части – это направляющие для проволоки различных диаметров, сопла прокатки, ролики механизма протяжки проволоки, пружины механизма протяжки проволоки, контактные щетки, токоподводящие и заземляющие провода, ремни приводные и для протяжки проволоки, всевозможные прокладки и уплотнители, воздушные фильтры для устройств ЧПУ, подшипники, ШВП, моторы, втулки, винты, ножи, рубшики, шторки, расходомеры, печатные платы и т. д.

Оснастка – это приспособления для крепления заготовок и инструмента.

ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК» конкурируют на территории Российской Федерации.

В подтверждение географии поставок и однородности номенклатуры поставляемой продукции ЗАО «Союз-ТМ» сослалось на процедуры электронных закупок по поставкам расходных материалов, запасных и быстроизнашивающихся частей, оснастки для электроэрозионного оборудования, в которых участвовали оба хозяйствующих субъекта, а именно:

- г. Новосибирск, заказчик <...>, продукция – проволока латунная для электроэрозионных станков;

- г. Москва, заказчик <...>, продукция – проволока латунная Stammcut Brass;

- г. Пермь, заказчик <...>, продукция: приобретение станочных приспособлений для станков AgieCharmilles;

- г. Ижевск, заказчик <...>, продукция: поставка проволоки латунной BERCOCUT;

- г. Уфа, заказчик ОАО <...>, продукция: проволока латунная для электроэрозионных станков;

- г. Снежинск, заказчик ФГУП <...>, продукция: право заключения договора на поставку проволоки электроэрозионной;

- г. Заречный Пензенской области, заказчик ФГУП <...>; продукция: право заключения договора на поставку проволоки латунной;

- г. Воронеж, заказчик ОАО <...>, продукция: запрос предложений на приобретение латунной, оцинкованной проволоки для электроэрозионных станков, согласно техническому заданию;

- Мордовия, Ковылкино, заказчик ОАО <...>.

Как указывает заявитель, ФГУП УЭМЗ проводился открытый запрос цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles. Извещение о проведении указанной процедуры и документация были размещены 20.06.2014 по адресу в сети Интернет: <https://atom.roseltorg.ru>.

Одним из условий участия в рассматриваемой закупке заказчик – ФГУП УЭМЗ – выдвинул требование о предоставлении участниками подтверждения права поставки от производителя оборудования, а именно: от компании +GF+ AgieCharmilles (Швейцария).

ЗАО «Союз-ТМ» является официальным дилером фирмы ГАЛИКА АГ, которая, в свою очередь, эксклюзивно представляет компанию +GF+ AgieCharmilles (Швейцария) на российском рынке.

Протоколом подведения итогов запроса цен победителем было признано ООО ТД «НПК», которое представило на рассмотрение комиссии справку от E.B.S. Erodierbedarf GmbH следующего содержания: *«Настоящим компания E.B.S. Erodierbedarf GmbH, партнер +GF+ «AgieCharmilles» (Швейцария) являющаяся изготовителем (в соответствии с P 50-605-80-93) направляющих AgieCharmilles удостоверяет, что участник запроса цен ООО ТД «Нижегородская Промышленная Компания» имеет право на предложение и, в случае признания его победителем запроса цен и заключения с ним по результатам запроса цен договора, поставку 34 единицы, указанных направляющих в рамках открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles с извещением о проведении запроса цен, опубликованным «20» июня 2014 года № RA20061400011 на официальном сайте и на ЭТП».*

Сведения в данной справке являются недостоверными, так как в ней говорится о том, что E.B.S. Erodierbedarf GmbH является изготовителем направляющих AgieCharmilles. Однако, утверждает заявитель, по данным, размещенным на фирменном сайте E.B.S. Erodierbedarf GmbH (<http://ebs-gmbh.com>) – эта компания не имеет своего производства направляющих, сфера ее деятельности – поставки продукции других фирм. Печать и подпись на этом документе, по мнению заявителя, перенесены с помощью компьютера с другой представленной ООО ТД «НПК» справки о дилерских полномочиях от фирмы E.B.S. Erodierbedarf GmbH.

Кроме того, указывает заявитель, ООО ТД «НПК» в закупочную комиссию была представлена справка и о партнерских отношениях AgieCharmilles Sales Ltd и E.B.S. Erodierbedarf GmbH (*«Herewith we confirm, that the Company E.B.S. Erodierbedarf GmbH have the business relation with the Company AgieCharmilles Sales Ltd. In our Company E.B.S. Erodierbedarf GmbH you can buy Original parts from the Company AgieCharmilles Sales Ltd»*). Как полагает заявитель, данная справка также является поддельной, переделанной из представленного ЗАО «Союз-ТМ» подтверждения права поставки, сведения в данной справке являются ложными. Вставленный в эту справку текст, указывает заявитель, логически противоречит сформулированному подтверждению права поставки от компании E.B.S. Erodierbedarf GmbH. Для подтверждения подлинности документов от AgieCharmilles ЗАО «Союз-ТМ» был отправлен запрос в AgieCharmilles Sales Ltd, в ответе которого однозначно указано, что справка о партнерских отношениях AgieCharmilles Sales Ltd. и E.B.S. Erodierbedarf GmbH никогда не выдавалась, то есть является поддельной.

В результате предоставления поддельных документов на рассмотрение комиссии ФГУП УЭМЗ ООО ТД «НПК» получило преимущество в виде допуска к участию в открытом запросе цен на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles наравне с официальным дилером по этому виду продукции – ЗАО «Союз-ТМ» и, благодаря этому, было признано победителем конкурса.

Преимущества, по мнению заявителя, заключаются также в том, что при предоставлении ООО ТД «НПК» поддельных документов, в которых изложены недостоверные сведения, у него появляется возможность участия в торгах и

поставки более дешевой низкокачественной продукции от других производителей под видом заявляемых направляющих AgieCharmilles по достаточно высокой цене.

Материалами, подтверждающими введение в заблуждение потребителей действиями ООО ТД «НПК», являются копии поддельных документов ООО ТД «НПК», представленные на рассмотрение комиссии заказчика – ФГУП УЭМЗ и первоначальный протокол подведения итогов № RA20061400011 от 05.09.2015 ФГУП УЭМЗ.

Утверждение ООО ТД «НПК» о том, что вышеуказанные документы не передавались в составе заявки на участие в процедуре закупки, а представлялось только письмо на бланке Общества за подписью генерального директора В. А. Савинова об удостоверении компанией AgieCharmilles поставки направляющих AgieCharmilles, а также о распространении всех фирменных гарантий AgieCharmilles на оборудование, поставляемое ООО ТД «НПК», лишь подтверждает недобросовестность конкуренции со стороны ответчика, так как указанное письмо содержит ложные сведения, которые могут причинить убытки заявителю и нанести ущерб деловой репутации.

На основании вышеизложенного ЗАО «Союз-ТМ» считает, что представление поддельных документов на рассмотрение комиссии заказчика (ФГУП «Уральский электромеханический завод») является со стороны ООО ТД «НПК» актом недобросовестной конкуренции, так как ввело заказчика в заблуждение в отношении производителей товара.

Случай предъявления поддельных документов со стороны ООО ТД «НПК», указывает заявитель, уже не первый: в феврале 2014 г. ООО ТД «НПК» был поставлен товар для ФГУП «НПЦ автоматики и приборостроения имени академика Н. А. Пилюгина» с поддельным сертификатом, что подтверждается решением Арбитражного суда г. Москвы от 06.03.2015 по делу № А40-11069/14.

Планируемую к поставке продукцию ЗАО «Союз-ТМ» собиралось приобрести у ООО «Галика-ЦТС», подразделения фирмы Галика-АГ, эксклюзивного представителя компании AGIECharmilles на российском рынке. В зависимости от текущего курса евро, прибыль ЗАО «Союз-ТМ» при победе в конкурсе могла составить от 170 до 240 тысяч рублей (курс с момента подачи предложения до запроса цен колебался с 48,96 до 46,22 рублей за 1 €), что является для ЗАО «Союз-ТМ» упущенной выгодой.

Расчет упущенной выгоды: планируемая прибыль = цена предложения в запросе цен – Цена покупки продукции.

<...>

Указанную сумму заявитель считает упущенной выгодой.

Кроме того, указывает ЗАО «Союз-ТМ», Обществу был нанесен ущерб деловой репутации.

Заявитель просит признать в действиях ООО ТД «НПК» нарушения ФЗ «О защите конкуренции»

В заседаниях Комиссии, а также в письменных пояснениях ООО ТД «НПК» сообщило:

Общество осуществляет следующие виды деятельности: оптовая торговля прочими непродовольственными потребительскими товарами (ОКВЭД 51.47);

деятельность агентов по оптовой торговле топливом, рудами, металлами и химическими веществами (ОКВЭД 51.12); оптовая торговля металлами и металлическими рудами (51.52); оптовая торговля металлами в первичных формах (51.52.2).

ООО ТД «НПК» осуществляет предпринимательскую деятельность по всей территории РФ, в соответствии с заключенными договорами и принятыми на себя обязательствами.

Также ООО ТД «НПК» сообщило, что предоставленные ЗАО «Союз-ТМ» письма на английском языке с переводом не должны приниматься во внимание Свердловским УФАС России, так как их перевод, согласно действующему законодательству, должен быть сделан профессиональным переводчиком и удостоверен нотариусом. Предоставленные документы не соответствуют этим требованиям и являются ненадлежащими доказательствами.

Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» отменила результаты рассмотрения заявок, в результате чего ООО ТД «НПК» не осуществляло поставки в адрес заказчика

Также ООО ТД «НПК» сообщило (вх. №01-5103 от 10.03.2015), что считает заявление ЗАО «Союз-ТМ» необоснованным и не подлежащим удовлетворению.

ООО ТД «НПК» действительно принимало участие в открытом запросе цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles, лот №1: право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles (закупка №РА20061400011). Данный запрос проходил на электронной торговой площадке ОАО «Единая электронная торговая площадка» на сайте в сети Интернет по адресу: www.roseltorg.ru.

ООО ТД «НПК» предоставило в составе заявки на участие в процедуре закупки следующие документы (согласно описи к заявке на участие): анкета, выписка из ЕГРЮЛ, сведения о цепочке собственников, справка о невнесении в реестр недобросовестных поставщиков, справка о том, что в отношении ООО ТД «НПК» не проводится процедура ликвидации, бухгалтерский баланс за 2012 г., бухгалтерский баланс за 2013 г., подтверждение права поставки (форма 4), приказ о возложении обязанностей главного бухгалтера Общества, решение о назначении генерального директора, решение об одобрении крупной сделки, решение об одобрении сделки с заинтересованностью, свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, свидетельство о регистрации юридического лица, сертификат ГОСТ Р ИСО, справка из статистики, техническое предложение, уведомление, устав.

Письмо, которое представляет заявитель – справки от компании EB. S Erodierbedart Gmbh, в которых указано, что EB. S Erodierbedart Gmbh является изготовителем направляющих AgieCharmilles и партнером + GF+ AgieCharmilles», ООО ТД «НПК» не представляло в составе заявки.

ООО ТД «НПК» в качестве подтверждения права поставки было представлено письмо на бланке Общества за подписью генерального директора В. А. Савинова, в котором говорится о том, что компания AgieCharmilles удостоверяет, что «участник запроса цен ООО ТД «НПК» имеет право на предложение, а также подтверждает распространение всех фирменных гарантий AgieCharmilles на оборудование, поставленное ООО ТД «НПК». Со слов

представителя ООО ТД «НПК», данное письмо было заполнено по форме 4 (включенной в документацию по запросу цен на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles, разработанную Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом») менеджером, наименование AgieCharmilles было им включено в текст письма ошибочно вместо наименования организации. В случае победы в данном конкурсе ООО ТД «НПК» рассматривало несколько потенциальных поставщиков, среди них: ООО «НПК-Логистик» и DPL-INDULANE TECHNOLOGY Co., LTD.

27.06.2014 ФГУП УЭМЗ через указанную выше электронную торговую площадку направило уведомление о запросе на разъяснение положений заявки на участие в процедуре № RA20061400011.

Как указала в заседании Комиссии представитель ООО «ТД «НПК», на данный запрос Общество не представляло документы через ЭТП ОАО «Единая электронная торговая площадка». Также запрошенные документы не представлялись по электронной почте, указанной в анкете участника процедуры – info@nprk-nnov.ru. Данная электронная почта является единственно надлежащей, поскольку указана в качестве таковой в анкете и на фирменном бланке ООО ТД «НПК».

Ответственным за участие в данной процедуре со стороны ООО ТД «НПК» был старший менеджер по работе с клиентами Андрей Владимирович Никулин.

Запросить информацию о том, отправлял ли он запрошенные третьим лицом документы, ООО ТД «НПК» не представляется возможным, поскольку данный сотрудник не работает в Обществе, доступ к его личной электронной почте ООО ТД «НПК» не имеет.

ООО ТД «НПК» настаивает на том, что не создавало себе незаконные преимущества перед другими участниками закупки, так как не представляло поддельных документов.

Решение арбитражного суда г. Москвы, по мнению представителя ООО ТД «НПК», к рассматриваемому делу не имеет отношение, и оно еще не вступило в законную силу.

В заседаниях Комиссии, а также в письменных пояснениях (вх. № 01-2806 от 13.02.2015) ФГУП УЭМЗ сообщило следующее:

ФГУП УЭМЗ проведен открытый запрос цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles. Извещение и документация о проведении процедуры закупки были размещены 20.06.2014 по адресу в сети Интернет <https://atom.roseltorg.ru>.

В составе заявки ООО ТД «НПК» содержался документ «Подтверждение права поставки» (форма 4), подписанный генеральным директором ООО ТД «НПК» В. А. Савиновым, согласно которому компания «+ GF+ AgieCharmilles» удостоверяет, что ООО ТД «НПК» обладает необходимыми правами на реализацию всей номенклатуры и количества направляющих производства «AgieCharmilles» в рамках договора, заключаемого по итогам запроса цен.

Согласно статье 14.8.4. Единого отраслевого стандарта закупок (положение о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» (далее – ЕОСЗ), при отсутствии, представлении не в полном объеме или в нечитаемом

виде в составе заявки на участие в конкурсе документов от изготовителя товара, подтверждающих согласие изготовителя на предложение в рамках закупки его товара участником, в ходе рассмотрения заявок конкурсная комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в конкурсе, на основании которого организатор конкурса направляет уточняющие запросы.

На основании протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре РА 20061400011 № 1 от 27.06.2014 участникам запроса цен, в том числе, ООО ТД «НПК» отправлен запрос на уточнение заявки.

В ходе уточнения заявки ООО ТД «НПК» с электронной почты nikulin@nprk-nnov.ru направило в адрес закупочной комиссии письма: от 09.01.2014 AgieCharmilles Sales Ltd на английском языке (которым подтверждается, что AgieCharmilles Sales Ltd является партнером E.B.S. Erodierbedarf GmbH), от 06.12.2013 E.B.S. Erodierbedarf GmbH на английском языке (которым подтверждается, что ООО ТД «НПК» является официальным дистрибьютором E.B.S. Erodierbedarf GmbH), а также письмо E.B.S. Erodierbedarf GmbH без даты с текстом на русском языке (подтверждающее поставку направляющих AgieCharmilles).

В соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок Госкорпорации «Росатом» в полномочия заказчика не входит проведение мероприятий по установлению подлинности направленных участником закупки документов в ходе закупочной процедуры.

Представленные ООО ТД «НПК» с указанной электронной почты справки были приняты ФГУП УЭМЗ, как направленные ООО ТД «НПК», поскольку такие документы поступили с электронной почты, содержащей доменное имя Общества – nprk-nnov.ru, а Никулин Андрей Владимирович был указан в анкете участника запроса предложений как ответственное лицо участника запроса котировок (в анкете была указана электронная почта info@nprk-nnov.ru).

Согласно протоколу подведения итогов РА 20061400011 от 08.07.2014 заявка ООО ТД «НПК» признана соответствующей требованиям документации; в результате подведения итогов ООО ТД «НПК» признано победителем процедуры. ООО ТД «НПК» - единственная организация, которая представила запрошенные документы, и потому было допущено к участию в конкурсе. В случае непредставления данных документов, ООО ТД «НПК» к участию в конкурсе было бы не допущено.

На действия ФГУП УЭМЗ при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles ЗАО «Союз-ТМ» подало жалобу в Центральный арбитражный комитет Госкорпорации «Росатом» (далее – ЦАК). В соответствии с уведомлением ЦАК о принятии к рассмотрению жалобы заявителя проведение процедуры закупки было приостановлено. Договор по итогам запроса цен с ООО ТД «НПК» не заключен.

Согласно Заклчению ЦАК от 06.08.2014, установленные в пунктах 12.3 и 14.5 раздела 4 «Информационная карта» документации требования о представлении в составе заявки на участие в запросе цен документов, подтверждающих право поставки от изготовителя, признаны не соответствующими положениям пункта 12.5.9 ЕОСЗ.

Таким образом, на основании заключения ЦАК от 06.08.2014 протокол подведения итогов № RA20061400011 от 08.07.2014 отменен.

Повторно проведена процедура рассмотрения заявок на участие в запросе цен, без применения несоответствующего ЕОСЗ требования документации о представлении в составе заявки на участие в запросе цен документов, подтверждающих право поставки товара от изготовителя, с учетом настоящего заключения ЦАК. В результате подведения итогов победителем процедуры признано ООО «Ионекс» (протокол подведения итогов RA20061400011 от 05.09.2014).

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам:

Цель Федерального закона «О защите конкуренции» - обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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.

Статья 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности определяет: актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Кроме того, страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. В частности, подлежат запрету: 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента; 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента; 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.1 ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольным законодательством определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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 (п. 9); под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; под товарным рынком – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4); под товаром – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 1).

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

ЗАО «Союз-ТМ» является официальным дилером фирмы ГАЛИКА АГ, которая, в свою очередь, эксклюзивно представляет компанию GF AgieCharmilles. ЗАО «Союз-ТМ» поставляет расходные материалы, запасные и быстроизнашивающиеся части, оснастки для использования в электроэрозионных станках различных производителей (Accutex, AgieCharmilles, Chmer, Excetek, Fanuc, Japaх, Makino, Mitsubishi, Ona, Seibu, Sodick и т.д.) на территории Российской Федерации

Основным видом деятельности ООО ТД «НПК» является оптовая торговля прочими непродовольственными потребительскими товарами; дополнительными – оптовая торговля прочими непродовольственными потребительскими товарами; деятельность агентов по оптовой торговле топливом, рудами, металлами и химическими веществами; оптовая торговля металлами и металлическими рудами; оптовая торговля металлами в первичных формах.

ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими приносящую доход коммерческую деятельность на одном товарном рынке – оптовая продажа расходных материалов на территории РФ, в том числе на территории Свердловской области, г. Екатеринбург.

Товары (услуги), предлагаемые ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК», являются взаимозаменяемыми, так как могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что потребитель в действительности заменяет или готов заменить товар (услугу) одного из указанных лиц на товар (услугу) другого.

Существование конкурентных отношений (наличие состязательности между ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК») подтверждается материалами дела и не оспаривается сторонами.

Тем самым, ЗАО «Союз-ТМ» и ООО ТД «НПК», выступают на рынке оптовой продажи расходными материалами в пределах географических границ – Свердловская область, г. Екатеринбург, как конкуренты, самостоятельными действиями ограничивающие возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров (услуг) на соответствующем товарном рынке.

В июне 2014 г. ФГУП УЭМЗ был проведен открытый запрос цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles. Извещение и документация о проведении процедуры закупки были размещены 20.06.2014 по адресу в сети Интернет <https://atom.roseltorg.ru>.

Одним из условий участия в данном запросе цен было предоставление участниками запроса подтверждение права поставки (форма 4).

В рамках проведения закупки ООО ТД «НПК» была представлена заявка на участие в запросе цен, которая, в том числе, содержала подтверждение права поставки, заполненное по форме 4 (данное подтверждение было представлено на бланке Общества за подписью генерального директора ООО ТД «НПК», а также поставлена круглая печать Общества), в котором указано следующее: *«Настоящим +GF+ AgieCharmilles» являющаяся изготовителем направляющих AgieCharmilles удостоверяет, что участник ООО ТД «Нижегородская Промышленная Компания» имеет право на предложение и, в случае признания его победителем запроса цен и заключения с ним по результатам запроса цен договора, поставку всех единиц, указанных направляющих в рамках открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles с извещением о проведении запроса цен, опубликованным «20» июня 2014 года № RA20061400011 на официальном сайте и на ЭТП.*

Настоящим мы также подтверждаем, что распространяем все наши фирменные гарантии на оборудование, поставленное ООО ТД «Нижегородская Промышленная Компания» на весь срок исполнения обязательств по договору в части гарантийных обязательств, заключенного по итогам запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку проволоки латунной в соответствии с извещением о проведении запроса цен, опубликованным «20» июня 2014 года № RA20061400011 на официальном сайте и на ЭТП».

Позднее ФГУП УЭМЗ всем участникам конкурса направило запрос на уточнение заявки, на который ООО ТД «НПК» с электронной почты nikulin@nрк-пнов.ru направило в адрес закупочной комиссии письма от 09.01.2014

AgieCharmilles Sales Ltd на английском языке, от 06.12.2013 EB.S. Erodierbedarf GmbH на английском языке, а также письмо EB.S. Erodierbedarf GmbH без даты с текстом на русском языке.

Письмо от 09.01.2014 было представлено на бланке +GF+AgieCharmilles следующего содержания:

«Herewith we confirm, that the Company EB.S. Erodierbedarf GmbH have the business relation with the Company Agie Charmilles Sales Ltd.

In our Company EB.S. Erodierbedarf GmbH you can buy Original parts from the Company Agie Charmilles Sales Ltd».

Под текстом письма стоит подпись, а также указано: Director of Regionals Sales Serge Banc.

Письмо от 06.12.2013 было представлено на бланке EB.S. Erodierbedarf GmbH, содержало следующий текст:

«Hereby company EB.S. Erodierbedarf GmbH confirm, that "NPK Group" Russia, Nizhniy Novgorod, Schnitnikova street 3/3 is official distributor in Russian market.

Mit freundlichen Grüften

EB.S. Erodierbedarf GmbH».

Внизу письма стояла подпись.

В письме, представленном на русском языке на бланке EB.S. Erodierbedarf GmbH было указано:

«Подтверждение права поставки.

Настоящим компания EB.S. Erodierbedarf GmbH, партнер +GF+AgieCharmilles» (Швейцария) являющая изготовителем (в соответствии с Р 50-605-80-93) направляющих AgieCharmilles удостоверяет, что участник запроса цен ООО ТД «Нижегородская Промышленная Компания» имеет право на предложение и, в случае признания его победителем запроса цен и заключения с ним по результатам запроса цен договора, поставку 34 единиц, указанных направляющих в рамках открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles с извещением о проведении запроса цен, опубликованным «20» июня 2014 года № RA20061400011 на официальном сайте и на ЭТП».

EB.S. Erodierbedarf GmbH».

Таким образом, для участия в открытом запросе цен в электронной форме на право заключения договора на поставку направляющих AgieCharmilles ООО ТД «НПК» направило письма, в которых содержатся недостоверные сведения.

Довод ООО ТД «НПК», что при составлении подтверждения права поставки (форма 4), представленная ООО ТД «НПК» с заявкой на участие в запросе цен, менеджером было ошибочно указано наименование AgieCharmilles вместо наименования организации, гарантирующей поставку направляющий AgieCharmilles, не может быть принят во внимание, поскольку по условиям заполнения формы 4 в данном подтверждении должно указывать наименование компании – головного изготовителя оборудования или авторизованного им поставщика, которое и было указано – +GF+AgieCharmilles. Кроме того, письмо написано на бланке Общества, подписано генеральным директором Общества

В. А. Савиновым и включено в заявку на участие в запросе цен на право заключения договора на поставку именно направляющих AgieCharmilles.

Кроме того, ЗАО «Сою-ТМ» в материалы дела представлен на его запрос ответ AgieCharmilles Sales Ltd, в которого указано, что последним справка о партнерских отношениях AgieCharmilles Sales Ltd. и EB.S. Erodierbedarf GmbH никогда не выдавалась, то есть, информация, содержащаяся в письмах о партнерстве AgieCharmilles Sales Ltd. и EB.S. Erodierbedarf GmbH, является недостоверной.

Однако ООО ТД «НПК» отрицает факт отправки Обществом писем: от 09.01.2014 от AgieCharmilles Sales Ltd на английском языке, от 06.12.2013 от EB.S. Erodierbedarf GmbH на английском языке, а также письма без даты от EB.S. Erodierbedarf GmbH с текстом на русском языке.

Указанные документы были направлены с электронной почты nikulin@nprk-nnov.ru в ответ на запрос ФГУП УЭМЗ в ходе уточнения заявки.

В адресе электронной почты, с которой в адрес ФГУП УЭМЗ поступили спорные письма, в первой части адреса до знака @ указана фамилия сотрудника ООО «ТД «НПК» - Никулин, который также указан в качестве ответственного лица в анкете участника запроса предложений, направленной ФГУП УЭМЗ для участия в запросе цен.

После знака @ указано доменное имя ООО ТД «НПК» - nprk-nnov.ru.

Доменное имя – обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет» (п.15 ст.2 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»)

Адрес в системе электронной почты состоит из имени электронного почтового ящика, которое обычно совпадает с регистрационным именем пользователя и домена, который описывает место, компьютер или локальную систему, где этот электронный ящик находится. Имя и домен разделяются знаком «@». В первой части (до знака «@») отображается имя (в корпоративной электронной почте, как правило, фамилия сотрудника), а вторая часть (после знака «@») – это адрес сайта, на котором зарегистрирована почта, он присваивается автоматически в зависимости от того, где создавался почтовый ящик.

Каждому абоненту в электронной почте выделяется индивидуальный «почтовый ящик» (область памяти ЭВМ), которому присваивается код пользователя. Обмен электронными сообщениями осуществляется через эти почтовые ящики (Методические рекомендации по внедрению ГОСТ Р 6.30-2003).

Таким образом, спорные документы, направленные с адреса электронной почты nikulin@nprk-nnov.ru на запрос информации ФГУП УЭМЗ у ООО ТД «НПК», исходили с корпоративной электронной почты ООО ТД «НПК» от ответственного лица участника запроса котировок, то есть на запрос ФГУП УЭМЗ ООО ТД «НПК» представило официальные документы от имени Общества.

Данные письма были направлены в адрес заказчика, в результате предоставления данных писем ООО ТД «НПК» стало победителем конкурса.

Таким образом, в рамках участия в конкурсе ООО ТД «НПК» была представлена недостоверная информация, подтверждающая право поставки, Общество было допущено к участию в конкурсе.

Сведения о партнерстве AgieCharmilles Sales Ltd. и EB.S. Erodierbedarf GmbH, об изготовителе предлагаемой ООО ТД «НПК» продукции, содержащиеся как в первоначальном письме, исходящем от ООО ТД «НПК» (подтверждающем право поставки, представленном ООО ТД «НПК» в заявке на участие в запросе цен, составленном на официальном бланке ООО ТД «НПК»), так и в письмах, направленных с электронной почты ООО ТД «НПК» в адрес закупочной комиссии (письма от 09.01.2014 AgieCharmilles Sales Ltd на английском языке, от 06.12.2013 EB.S. Erodierbedarf GmbH на английском языке, а также письмо EB.S. Erodierbedarf GmbH без даты с текстом на русском языке), являются недостоверными.

В условиях конкуренции распространение информации является одним из действенных способов привлечения потребителей, изменения распределения потока спроса (предложения).

Приобретение преимуществ перед конкурентами возможно посредством воздействия на потребителей, что, в свою очередь, изменяет структуру потребительского спроса, дает возможность увеличить объем реализации продукции и, соответственно, увеличить получаемую прибыль.

ООО ТД «НПК» представило закупочной комиссии ФГУП УЭМЗ ложную информацию, формирующую у заказчика впечатление о том, что ООО ТД «НПК» является официальным дистрибьютором EB.S. Erodierbedarf GmbH, которое, в свою очередь, является партнером AgieCharmilles Sales Ltd – изготовителем направляющих AgieCharmilles. Распространение ООО ТД «НПК» ложной информации о производителе продукции, а также о том, что ООО ТД «НПК» является официальным дистрибьютором EB.S. Erodierbedarf GmbH, предоставило ООО ТД «НПК» возможность участвовать в конкурсе как лицу, отвечающему требованиям заказчика. При этом ООО ТД «НПК», выдавая себя за официального дистрибьютора EB.S. Erodierbedarf GmbH – партнера AgieCharmilles Sales Ltd, использует положительную репутацию AgieCharmilles Sales Ltd, наработанную в течение своей деятельности, которая распространяется и на ООО ТД «НПК», как поставщика оригинальных качественных направляющих, вместе с тем предлагающих их по более привлекательной цене.

Кроме того, в случае поставки ООО ТД «НПК» некачественной продукции, производителем которой указано AgieCharmilles Sales Ltd, потребители либо откажутся в дальнейшем приобретать продукцию AgieCharmilles Sales Ltd у его официальных дилеров либо обратятся к нему с претензией относительно качества продукции, что может оказать влияние на репутацию как AgieCharmilles Sales Ltd, на снижение доверия потребителей к нему, к качеству производимой им продукции, так и на его официальных дилеров.

Действия ООО ТД «НПК» противоречат не только законодательству Российской Федерации, но и требованиям добропорядочности и справедливости, которые применительно к рассматриваемой ситуации предполагают, что производитель и реализатор продукции должен предоставлять своим потребителям правильные, достоверные сведения о своей продукции, а особенно

те сведения (информация о качестве, безопасности товара), которые являются определяющими для потребителя при выборе продукции.

Согласно ст. 5 ГК РФ обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи делового оборота применяются, если они не противоречат положениям действующего законодательства или договору.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем, применяются в соответствии с их общим значением в русском языке. Термин «добропорядочный» толкуется как «приличный», «достойный одобрения», «порядочный», а термин «порядочный» в свою очередь, как «честный и соответствующий принятым правилам поведения» (см. Толковый словарь русского языка под ред. С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой: М., 1997).

Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы, распространяющиеся и на предпринимательскую деятельность.

В условиях конкуренции распространенная ООО ТД «НПК» недостоверной информация влияет на структуру потребительского спроса, может повлечь уменьшение объема услуг, представляемых конкурентом – ЗАО «Союз-ТМ», - и одновременно увеличить объем услуг, оказываемых ООО ТД «НПК», стать причиной неполучения конкурентом новых потребителей, могущих стать таковыми (при нераспространении рассматриваемой информации).

Таким образом, ООО ТД «НПК» получает необоснованные конкурентные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности в виде привлечения новых потребителей благодаря формированию у них ошибочного мнения о праве у Общества поставки направляющих AgieCharmilles.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Ущерб деловой репутации может наступить, во-первых, в результате распространения порочащих лиц сведений. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации №11 от 18.08.1992 (в ред. Постановлений Пленума ВС РФ №11 от 21.12.93 и №6 от 25.04.95) указывает, что порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют деловую репутацию юридического лица. Во-вторых, на репутацию хозяйствующего субъекта могут оказать влияние сведения, хотя и не порочащие его репутацию, но содержащие негативную оценку его деятельности.

Под убытками ст.15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия, согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции», разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

Как установлено материалами дела, ООО ТД «НПК» представило материалы, документы, содержащие ложную информацию, участвуя в конкурсе, проводимом ФГУП УЭМЗ в июне 2014 г. Иных материалов, подтверждающих распространение документов, содержащих рассматриваемую ложную информацию в настоящее время, в Свердловском УФАС России не имеется, постольку необходимости в выдаче предписания ООО ТД «НПК» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не имеется.

В соответствии с ч. 5 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица несут административную ответственность за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ осуществляют его законные представители. При этом законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.33, 14.31.1 – 14.33 настоящего Кодекса, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Закон о защите конкуренции не устанавливает, что датой вступления в силу решения антимонопольного органа является иная дата, нежели дата принятия

этого решения (то есть дата его изготовления в полном объеме). С учетом этого, следует исходить из того, что с момента изготовления решения антимонопольного органа в полном объеме антимонопольный орган вправе возбудить дело об административном правонарушении независимо от того, обжаловано ли соответствующее решение в судебном порядке (п. 10.1. Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

На основании вышеизложенного, 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:

1. Признать в действиях ООО ТД «НПК» факт нарушения п. 1 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в распространении в июне 2014 г. недостоверной информации о праве на поставку направляющих AgieCharmilles, что противоречит законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, направлено на получение преимуществ перед иными участниками рынка, может причинить убытки конкуренту – ЗАО «Союз-ТМ».

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО ТД «НПК» не выдавать.

3. Законному представителю ООО ТД «НПК» надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **27 августа 2015 г. в 14 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение (на основании ч. 1 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, осуществляют его законные представители. Согласно ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение).

4. Генеральному директору ООО ТД «НПК» <...> надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) **27 августа 2015 года в 14 час. 30 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия. Датой принятия Решения считается дата изготовления Решения в полном объеме.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>