

08.07.2016г. № ТДСМ-0443
На № _____ От _____

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Санкт-Петербургу

199004, г. Санкт-Петербург, 4-я линия Васильевского острова, д. 13, лит. А, to78@fas.gov.ru

Руководителю Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу Владимиру Вадиму Валерьевичу

ЗАЯВИТЕЛЬ: Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Спецмагнит», (ООО «ТД «Спецмагнит»)

Почт.адрес: 127238, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 46, офис 613,

Контактное лицо Заявителя: Генеральный директор Старынин Дмитрий Алексеевич, starynin@antarn.ru, тел.8(499)702-39-83 (111)

ОРГАНИЗАТОР ТОРГОВ, ДЕЙСТВИЯ КОТОРОГО

ОБЖАЛУЮТСЯ: АО «НИИ «Феррит-Домен»,

Почт.адрес: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Цветочная, д. 25, корп. 3

Контактное лицо организатора торгов: Олева Елена Валерьевна 812-676-29-86, evoleva@domen.ru

ПРЕДМЕТ ОБЖАЛОВАНИЯ: Действия Заказчика по подведению итогов закупки №31603808957

ЖАЛОБА**на действия организатора закупки при проведении закупки, заключении договора по результатам закупки**

(в порядке ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции»)

23 июня 2016 года в 10 часов 27 минут на электронной-торговой площадке по адресу: www.etprf.ru заказчиком (организатором закупки) АО «НИИ «Феррит-Домен» опубликовано извещение о закупке №31603808957 по открытому запросу котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку магнитов ЮНДКТ5БА. Одновременно на указанной электронной-торговой площадке опубликованы документация о закупке, техническое задание и договор поставки.

28 июня 2016 года в 14 часов 15 минут ООО «Торговый дом «Спецмагнит» подало в закупочную комиссию заявку на участие в закупке. Также с заявками на участие в закупке обратились ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «ЗВО», АО НПП «МАГНЭТ», ООО «Полимагнит Новосибирск», ООО «Полимагнит».

По решению Закупочной комиссии заявки всех участников признаны соответствующими требованиям закупки.

30.06.2016 года Закупочной комиссией подведены итоги закупки и участником закупки, который по решению закупочной комиссии предложил лучшие условия исполнения договора на основании документации о закупке признано ООО «Полимагнит Санкт-Петербург».

01.07.2016 года протокол подведения итогов закупке опубликован на электронной-торговой площадке по вышеуказанному адресу.

На дату подачи жалобы сведения о заключении договора поставки по итогам закупки на официальном сайте Заказчика отсутствуют.

Полагаем, что при допуске к участию в закупке Закупочная комиссия, сформированная Заказчиком, нарушила требования к участникам закупки, установленным действующим законодательством РФ, что привело к ограничению конкуренции.

Согласно ст. 4 п. 7 Федерального закона «О защите конкуренции» конкуренцией является 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.

В силу п. 1 ст. 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального Закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 5 статьи 3 Федерального Закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ установлено, что участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с п.п. 4 п. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков, в частности, если юридические лица, в которых более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Федерального Закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно п. 5.1.1 Документации о закупке Участником закупки может быть любое юридическое лицо (или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо (или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), в том числе индивидуальный предприниматель (или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), которые соответствуют требованиям, установленным в документации о закупке.

Частью 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ установлены случаи обжалования в антимонопольный орган (ФАС России) действий (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг.

Допущенные заказчиком при проведении настоящей закупки нарушения не связаны с нарушениями, определенными в ч.10 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 года №223-ФЗ, однако согласно позиции арбитражных судов, **такие действия заказчика могут быть обжалованы в антимонопольном органе при наличии указаний на несоблюдение антимонопольного законодательства.**

Подтверждается это многочисленной судебной практикой, например: Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2015 № 04АП-4341/2015 по делу №А58-1533/2015, Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 27.05.2015 №Ф03-1673/2015 по делу №А24-3936/2014, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 22.03.2016 №Ф04-191/2016 по делу №А81-3204/2015, Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 22.12.2015 №Ф04-26559/2015 по делу №А75-

830/2015, Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 21.04.2016 №07АП-2381/2016 по делу №А45-17431/2015, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 15.04.2015 №Ф08-1716/2015 по делу №А53-11821/2014, Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.12.2014 №15АП-19408/2014 по делу №А53-11821/2014, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 28.11.2014 №Ф08-8672/2014 по делу №А53-2589/2014, Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 21.11.2014 №Ф08-8664/2014 по делу №А53-3229/2014, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 24.02.2016 №Ф09-431/16 по делу №А60-27171/2015, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 07.10.2015 №Ф09-6482/15 по делу №А50-22479/2014, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 25.12.2014 №Ф09-8632/14 по делу №А71-3033/2014.

Фактические обстоятельства дела свидетельствуют о том, что к участию в закупке по открытому запросу котировок в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку магнитов ЮНДКТ5БА допущены 6 организаций, среди которых три - ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит» - являются между собой взаимозависимыми, так как подконтрольны одному и тому же лицу - Тишину Александру Металлиновичу - доля которого в ООО "Полимагнит Санкт-Петербург" и ООО "Полимагнит Новосибирск" составляет 95%, а в ООО "Полимагнит" - 97%, в силу чего все эти общества были осведомлены о финансовых ресурсах друг друга (копии выписок из Единого государственного реестра юридических лиц прилагаются).

Не вызывает никакого сомнения, что принимая участие в данной закупке, эти юридические лица действовали согласованно.

Юридические лица, имеющие одного учредителя, относятся к одной группе лиц согласно п.п. 4 ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции".

В этой ситуации участвующие в закупке компании: ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит», являются одним хозяйствующим субъектом, представляющим собой группу лиц, состоящую из трех организаций.

К участию в закупке таких лиц Документацией о закупке специально предусмотрен раздел 5.2 «Условия участия коллективных участников». В силу п. 5.2.2 Документации о закупке, лица, выступающие на стороне одного участника процедуры закупки, обязаны заключить между собой соглашение. Согласно п. 5.2.9 член коллективного участника не вправе подавать самостоятельную заявку на участие в закупке.

При таких обстоятельствах, Закупочная комиссия обязана была на основании п.п. 2 п. 4.12.10 Документации о закупке отклонить заявки ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит», в связи с несоответствием заявки участника требованиям раздела 5 Документации о закупке «Требования к участникам закупки».

Однако вследствие того, что Закупочная комиссия не приняла во внимание содержание учредительных документов этих лиц о том, что учредителем юридических лиц ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит» с долей более чем 95% является одно и то же физическое лицо, все эти юридические лица были допущены к участию в закупке в качестве самостоятельных участников.

Допуск в качестве самостоятельных участников закупки ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит» привел к тому, что при подаче заявок эти организации искусственно создали «вилку» цен на поставляемые магниты, в результате чего первое место по итогам закупки заняло ООО «Полимагнит Санкт-Петербург».

Очевидно, что участие в закупке всех трех организаций, принадлежащих и подконтрольных одному лицу и в связи с этим объективно не заинтересованных в состязательности между собой, не соответствует природе торгов и противоречит действующему законодательству РФ.

В результате спланированных действий группы компаний подконтрольных Тишину А.М. были ущемлены права других участников закупки на создание участникам торгов равноправных, справедливых и конкурентных условий.

В соответствии с п.п.2 ч. 1 ст. 11, ч. 1 ст. 17 ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из этого, если в результате действий лиц, входящих в одну группу лиц при участии в торгах этот запрет был нарушен, то торги могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица (п. 1 ст. 449 ГК РФ). Признание торгов недействительными согласно п. 2 ст. 449 ГК РФ влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

Следует отметить, что в аналогичных ситуациях сложившаяся судебная практика исходит из необходимости удовлетворения исков о признании торгов недействительными, так как участие в аукционе представителей одной группы заинтересованных лиц делает невозможным достижение самой цели проведения торгов, аукциона, заключающейся в определении лучшей цены отчуждаемого имущества на основе конкуренции предложений участников (Постановление ФАС Московского округа от 27 июля 2006 г. N КГ-А40/6772-06, Постановление ФАС Московского округа от 14.05.2010 N КГ-А40/4499-10 по делу N А40-25994/09-137-236, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 12.02.2010 N 09АП-725/2010 по делу N А40-25994/09-137-236, Постановление ФАС Московского округа от 23.04.2007 N КГ-А41/2729-07 по делу N А41-К1-10042/06, Постановление ФАС Московского округа от 03.07.2006 N КГ-А40/5637-06 по делу N А40-52854/05-85-444).

Учитывая изложенное и в соответствии со ст.ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРОСИМ:

1. Признать настоящую жалобу полностью обоснованной;
2. Направить заказчику закупки АО «НИИ «Феррит-Домен» предписание об устранении нарушений, допущенных при проведении закупки путем аннулирования итогов закупки.

Приложение к ЖАЛОБЕ от 08.07.2016г. исх. №ТДСМ-0443:

1. Заверенная копия приказа об избрании генерального директора ООО «ТД «Спецмагнит» на 2 листах;
2. Заверенная копия приказа о назначении генерального директора ООО «ТД «Спецмагнит» на 1 листе;
3. Доверенность представителя ООО «ТД «Спецмагнит» на 1 листе;
4. Копии выписок из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Полимагнит-Санкт-Петербург», ООО «Полимагнит Новосибирск» и ООО «Полимагнит» на 35 листах.

Генеральный директор
ООО «ТД «Спецмагнит»



Старынин Д.А.