

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.32-3557/2020

12 августа 2020 года
Краснодар

г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) <...>, рассмотрев в присутствии директора ООО «Биофорта» <...> протокол и материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-3557/2020, возбужденного в отношении юридического лица - ООО «Биофорта» (место нахождения: 350042, г. Краснодар, ул. МОПР, д. 18, офис 9; ИНН 2310168832; ОГРН 1132310004430) по факту нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), установленного решением Краснодарского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 96/2019 от 27.12.2019, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), руководствуясь статьями 28.1, 29.7,

УСТАНОВИЛ:

Решением Краснодарского УФАС России от 27.12.2019 по делу № 96/2019 ООО «Биофорта» и ООО «Профилаб» признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении, которое привело к поддержанию цен на торгах в электронных аукционах от 20.01.2017 № 0318300119416002127; от 20.01.2017 № 0318300119416002139; от 07.08.2017 № 0318300119417000860; от 29.05.2017 № 0318200072717000180; от 29.05.2017 № 0318200072717000179; от 18.08.2017 № 0318200072717000330; от 28.09.2017 № 0318200074517000174; от 28.09.2017 № 0318200074517000175; от 07.11.2017 № 0318200072717000425; от 26.07.2018 № 0318200049718000068; от 26.07.2018 № 0318200049718000069 (копия решения от 27.12.2019 по делу № 96/2019 имеется в материалах дела № 023/04/14.32-3557/2020).

Комиссия, рассмотрев материалы дела № 96/2019, установила следующее.

Согласно информации оператора электронной торговой площадки АО «ЕЭТП», ценовые предложения на аукционы в электронной форме от 20.01.2017 № 0318300119416002127 и № 0318300119416002139 (Реагенты для

клинико-диагностической лаборатории) подавались ООО «Биофорта» с IP-адреса: 81.26.142.71. Установлено, что заявки, ценовые предложения ООО «Профилаб» по указанным аукционам также подавались с IP-адреса: 81.26.142.71. С данного IP-адреса победителем аукционов ООО «Биофорта» также заключены контракты.

Согласно письму ООО «Южный ТЕЛЕКОМ» (вх. № 1925 от 27.02.2019) IP-адрес: 81.26.142.71 выделялся в соответствии с договором № 360/12/2015 от 10.12.2015 абоненту ООО «Профилаб» (адрес предоставления услуг связи - г. Краснодар, пер. Элеваторный, 2/1).

Таким образом, подача заявок, ценовых предложений и заключение контрактов (ООО «Профилаб»), а также подача ценовых предложений (ООО «Биофорта») по аукционам в электронной форме от 20.01.2017 № 0318300119416002127 и № 0318300119416002139, осуществлялась формально независимыми хозяйствующими субъектами ООО «Профилаб» и ООО «Биофорта» с одного IP-адреса: 81.26.142.71, что свидетельствует о скоординированности действий указанных лиц и указывает на их взаимосвязь при участии в данных аукционах.

Скоординированность действий и взаимосвязь ООО «Профилаб», ООО «Биофорта» также установлена:

- при их совместном участии в аукционах в электронной форме от 07.08.2017 № 0318300119417000860 (Расходные материалы для клинико-диагностической лаборатории); от 29.05.2017 № 0318200072717000180 и № 0318200072717000179 (Поставка наборов реагентов), где заявки на участие в данных аукционах подавались ООО «Биофорта» с принадлежащего ООО «Профилаб» IP-адреса: 81.26.142.71;

- при их совместном участии в аукционах в электронной форме от 18.08.2017 № 0318200072717000330 (Поставка наборов реагентов); от 28.09.2017 № 0318200074517000174 и № 0318200074517000175 (Поставка реагентов для лабораторных исследований), где ценовые предложения на аукционах подавались ООО «Биофорта» с принадлежащего ООО «Профилаб» IP-адреса: 81.26.142.71;

- при их совместном участии в аукционах в электронной форме от 07.11.2017 № 0318200072717000425 (Поставка наборов реагентов); от 26.07.2018 № 0318200049718000068 и № 0318200049718000069 (Поставка расходных материалов для иммуногематологических исследований к аппарату ИН-1000), где контракты по итогам аукционов заключались ООО «Биофорта» с принадлежащего ООО «Профилаб» IP-адреса: 81.26.142.71.

Достигнутое между ООО «Профилаб», ООО «Биофорта» соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из повторяющихся действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка и

замещающей конкурентные отношения между ними наносящей ущерб сознательной кооперацией.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 96/2019 и установила, что ООО «Профилаб» и ООО «Биофорта» 20 января 2017 года заключили устное соглашение, которое предусматривало поддержание цен на аукционах в электронной форме от 20.01.2017 № 0318300119416002127; от 20.01.2017 № 0318300119416002139; от 07.08.2017 № 0318300119417000860; от 29.05.2017 № 0318200072717000180; от 29.05.2017 № 0318200072717000179; от 18.08.2017 № 0318200072717000330; от 28.09.2017 № 0318200074517000174; от 28.09.2017 № 0318200074517000175; от 07.11.2017 № 0318200072717000425; от 26.07.2018 № 0318200049718000068; от 26.07.2018 № 0318200049718000069 и участвовали в нем до 08.08.2018 включительно.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, либо участие в них, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение комиссии антимонопольного органа вступает в законную силу с момента его принятия (изготовления в полном объеме).

Решение по делу № 96/2019 вступило в законную силу - 27.12.2019.

Таким образом, факт нарушения антимонопольного законодательства ООО «Биофорта», ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи

14.32 КоАП РФ, установлен - 27.12.2019.

Срок давности привлечения ООО «Биофорта» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения постановления не истек.

Место совершения административного правонарушения – место нахождения ООО «Биофорта» (350042, г. Краснодар, ул. МОПР, д. 18, офис 9).

Время совершения административного правонарушения – период заключения и участия ООО «Биофорта» в запрещенном соглашении, направленном на повышение, снижение или поддержание цен на торгах в электронных аукционах от 20.01.2017 № 0318300119416002127; от 20.01.2017 № 0318300119416002139; от 07.08.2017 № 0318300119417000860; от 29.05.2017 № 0318200072717000180; от 29.05.2017 № 0318200072717000179; от 18.08.2017 № 0318200072717000330; от 28.09.2017 № 0318200074517000174; от 28.09.2017 № 0318200074517000175; от 07.11.2017 № 0318200072717000425; от 26.07.2018 № 0318200049718000068; от 26.07.2018 № 0318200049718000069, а именно с 20 января 2017 года до 08.08.2018 включительно.

В адрес ООО «Биофорта» направлено уведомление о составлении протокола от 09.07.2020 исх. № 20470/5, в котором указано, что законному представителю ООО «Биофорта» надлежит явиться в Краснодарское УФАС России 29.07.2020 в 15 часов 00 минут.

По данному делу протокол № 023/04/14.32-3557/2020 об административном правонарушении от 29.07.2020 исх. № 22587/5 составлен в присутствии директора ООО «Биофорта» <...>.

Определением от 29.07.2020 исх. № 22588/5 рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-3557/2020 назначено на 12.08.2020 в 12 часов 00 минут.

В наличии имелись все материалы, необходимые для рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность, при этом юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В Краснодарское УФАС России поступили объяснения ООО «Биофорта» от 10.08.2020 исх. № 276 (вх. № 9864 от 10.08.2020), согласно которым ООО «Биофорта» просит применить в отношении себя положения ч. 1, 3, 3.2, 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ и рассчитанный по делу об административном правонарушении № 023/04/14.32-3557/2020 итоговый штраф с учетом совокупности смягчающих обстоятельств снизить двукратно от полученного его значения.

На рассмотрении настоящего дела установлено, что у ООО «Биофорта» имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, в частности, не допускать действий по заключению и участию ООО «Биофорта» в соглашении с ООО «Профилаб», которое привело к поддержанию цен на торгах в электронных аукционах от 20.01.2017 № 0318300119416002127; от 20.01.2017 № 0318300119416002139; от 07.08.2017 № 0318300119417000860; от 29.05.2017 № 0318200072717000180; от 29.05.2017 № 0318200072717000179; от 18.08.2017 № 0318200072717000330; от 28.09.2017 № 0318200074517000174; от 28.09.2017 № 0318200074517000175; от 07.11.2017 № 0318200072717000425; от 26.07.2018 № 0318200049718000068; от 26.07.2018 № 0318200049718000069, однако им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях или может выражаться в величине, кратной: сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

В связи с тем, что антиконкурентное соглашение имело место при проведении аукционов в электронной форме от 20.01.2017 № 0318300119416002127; от 20.01.2017 № 0318300119416002139; от 07.08.2017 № 0318300119417000860; от 29.05.2017 № 0318200072717000180; от 29.05.2017 № 0318200072717000179; от 18.08.2017 № 0318200072717000330; от 28.09.2017 № 0318200074517000174; от 28.09.2017 № 0318200074517000175; от 07.11.2017 № 0318200072717000425; от 26.07.2018 № 0318200049718000068; от 26.07.2018 № 0318200049718000069 с совокупной НМЦК - 32 207 069,11 руб., то размер штрафа должен исчисляться в размере от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение

административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 или настоящего Кодекса, п р и отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В соответствии со статьями 4.1 и 4.2 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении должны учитываться обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

Расчет суммы штрафа.

- 1) Сумма начальной стоимости предмета торгов составляет - 32 207 069,11 руб.;
- 2) Минимальный размер штрафа (одна десятая) составляет - 3 220 706,91 руб.;
- 3) Максимальный размер штрафа (одна вторая) составляет - 16 103 534,55 руб.;

4) Половина разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа ((16 103 534,55 - 3 220 706,91)/2) составляет – 6 441 413,82 руб.;

5) Административный штраф - сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа (3 220 706,91 + 6 441 413,82) составляет - 9 662 120,73 руб.

6) При рассмотрении дела № 023/04/14.32-3557/2020 обстоятельства, отягчающие административную ответственность не установлены.

7) При рассмотрении дела № 023/04/14.32-3557/2020 установлены следующие обстоятельства, в соответствии с примечанием 3 к статье 14.32 КоАП РФ, смягчающие административную ответственность лица, виновного в совершении административного правонарушения, а именно: лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения (п. 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ, что предусматривает уменьшение размера штрафа на 1 610 353,45 руб.).

Размер обстоятельств, смягчающих административную ответственность – 1 610 353,45 руб.

8) Применяемый штраф - 8 051 767,28 руб.

Согласно отчету о финансовых результатах ООО «Биофорта» за 2018 год (вх. № 9627 от 03.08.2020) сумма выручки ООО «Биофорта» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год составила 353 354 000,00 руб.

Одна двадцать пятая совокупного размера суммы выручки ООО «Биофорта» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год составляет 14 134 160,00 руб.

Размер штрафа - 8 051 767,28 руб. составляет менее одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки ООО «Биофорта» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год (14 134 160,00 руб.).

Таким образом, с учетом положений статей 4.2, 4.3, п. 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ, на основании расчетов, произведенных в соответствии с частью 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, в отношении ООО «Биофорта» подлежит применению штраф в размере 8 051 767,28 руб. (восемь миллионов пятьдесят одна тысяча семьсот шестьдесят семь рублей двадцать восемь копеек).

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от

административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации ограничивающего конкуренцию соглашения, посягает на конкуренцию между хозяйствующими субъектами, являющуюся определяющим условием обеспечения свободы экономической деятельности в Российской Федерации, что гарантировано статьей 8 Конституции Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, основания для освобождения ООО «Биофорта» от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения отсутствуют.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II названного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При рассмотрении дела, обстоятельств, свидетельствующих о том, что

наложение административного штрафа в размере 8 051 767,28 рублей не отвечает целям административной ответственности и исходя из установленных фактических обстоятельств с очевидностью влечет избыточное ограничение прав ООО «Биофорта», не установлено. Учитывая характер совершенного правонарушения, а также степень вины правонарушителя, назначаемое наказание в виде штрафа в указанном размере соответствует цели предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 14.32, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Биофорта» (место нахождения: 350042, г. Краснодар, ул. МОПР, д. 18, офис 9; ИНН 2310168832; ОГРН 1132310004430) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 8 051 767,28 руб. (восемь миллионов пятьдесят одна тысяча семьсот шестьдесят семь рублей двадцать восемь копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного Кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду: **16111601141010032140.**

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

ИНН 2309053192 КПП 231001001 УИН 16100500000000627099

Получатель: УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю).

Банк получателя: Южное ГУ Банка России г. Краснодар.

БИК 040349001

Расчетный счет: 40101810300000010013

Назначение платежа КБК 16111601141010032140

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4.

Тел/факс: 253-62-11

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в законном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с части 1 статьи 31.5 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Руководитель управления

<...>