

ООО «ОРИОН»

ул. Академика Арцимовича, д. 17, эт. I, п. V, ком. 8, оф. 227,

г. Москва, 117437

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 077/04/14.32-21147/2020

об административном правонарушении

«16» декабря 2020 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России (далее - Управление) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 077/04/14.32-21147/2020 об административном правонарушении в отношении ООО «ОРИОН» (адрес: 117437, г. Москва, ул. Академика Арцимовича, д. 17, эт. I, п. V, ком. 8, оф. 227; дата регистрации 29.10.2008, ОГРН 5087746322241, ИНН 7728674921, КПП 772801001) в отсутствие законного представителя/защитника (при надлежащем уведомлении общества, определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 077/04/14.32-21147/2020 об административном правонарушении вручено адресату (ООО «ОРИОН») 10.12.2020, что подтверждается информацией, содержащейся на сайте АО «Почта России», по почтовому идентификатору 10799651566146 (<https://www.pochta.ru/tracking#>),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 02.12.2020 по делу № 077/04/14.32-21147/2020 об административном правонарушении зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Решением Управления от 15.09.2020 по результатам рассмотрения дела № 077/01/11-5895/2019 ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» признаны нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/11-5895/2019 и детального анализа сведений представленных АО «Единая электронная торговая площадка» (далее - Торговая площадка), а также сведений содержащихся в Единой информационной системе в сфере закупок «zakupki.gov.ru» и на официальном сайте ФНС России, Управлением установлено следующее.

На официальном сайте Российской Федерации для опубликования информации о размещении заказов «zakupki.gov.ru» (далее - ЕИС) в период 16.11.2017 был опубликован аукцион в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197, заказчик - ГУП «МОСВОДОСТОК», предмет - поставка шпунтовых свай из ПВХ для ГУП «Мосводосток», начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦК) - 9 875 250,00 рублей.

В вышеуказанных аукционах приняли участие ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» (далее — Участники торгов).

Участники торгов, подав в ходе аукционов по одному ценовому предложению, отказались от дальнейшей конкурентной борьбы друг с другом. В результате снижение по рассматриваемому аукциону составило 5,5% от начальной (максимальной) цены контракта (далее - НМЦК).

НМЦК составила 9 875 250,00 рублей.

Аукцион состоялся 07.12.2017.

Данные о реестровом номере аукциона, его предмете, НМЦК, дате публикации, дате проведения, победителе, ценовых предложениях, снижениях и участниках сведены в таблицу № 1.

Таблица №1

№ аукциона	Заказчик	Предмет аукциона	НМЦК	Дата опубликования аукциона	Дата проведения аукциона	Победитель	Предложение победителя	Снижение	Др. уч
		Поставка				ООО			

0573200006617000197 ¹ УИ "МОСВОДОСТОК"	шпунтовых свай из ПВХ для ГУП "Мосводосток"	9 875 250,00	16.11.2017	07.12.2017	"ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН"	9 332 111,25	-5,5	ОО «ОФ
--	--	--------------	------------	------------	--------------------------------	--------------	------	-----------

По итогам вышеуказанного аукциона ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» победило в аукционе на сумму 9 332 111,25 рублей.

Сведения, представленные Торговой площадкой относительно IP-адресов подачи заявок, ценовых предложений и подписания контракта, а также сведения о дате и времени подачи заявок Участниками торгов, сведены в таблицу № 2.

Таблица № 2

Наименование участника	Дата и время подачи заявки	IP-адрес подачи заявки	IP-адрес подачи ценового предложения	IP-адрес подписания контракта
№0573200006617000197 ООО "ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН"	07.12.2017; 10:25:00	62.148.16.102	62.148.16.102	62.148.16.102
ООО «ОРИОН»	07.12.2017; 10:24:00	62.148.16.102	62.148.16.102	

Таким образом, согласно представленным Торговой площадкой сведениям, Управлением установлено, что в рассматриваемом аукционе подача заявок и ценовых предложений, а также подписание контракта осуществлялось Участниками торгов с одного IP-адреса: 62.148.16.102, который согласно сведениям сайта <https://2ip.ru/> принадлежит ПАО «ЦМТ».

Кроме того, Управлением установлено, что при проведении рассматриваемого аукциона подача заявок Участниками торгов осуществлялась в один день с разницей во времени в 1 мин, при том, что участникам предоставлялось значительное время для подготовки и подачи заявок - 20 дней.

Согласно сведениям, содержащимся в Выписках из Единого государственного реестра юридических лиц, а также указанным Участниками торгов в качестве контактных данных на Торговой площадке, их фактическим местонахождением являлись следующие адреса:

- ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» - 143402, Московская область, г. Красногорск, ул. Жуковского, д. 7, пом/к/офис 35/49/35;

- ООО «ОРИОН» - 117437, г. Москва, ул. Академика Арцимовича, д. 17, эт 1, п. V, ком. 8, оф. П.

Предоставление одного IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно в силу того, что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol - протокол динамической настройки узла - сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети TCP/IP) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Согласно сведениям, представленным ПАО «ЦМТ» на запрос Управления от 17.12.2019 № ЕП/68926/20 IP-адрес: 62.148.16.102 был выделен ООО «Дисплей Солюшенс» (договор № 5900/662429 от 29.06.2016), которое в период с 20.09.2016 по 31.05.2019 арендовало у ПАО «ЦМТ» помещение по адресу: 123610, г. Москва», Краснопресненская набережная, д.12, офис 709 «Международная-2» (М2).

Соответственно, Участники торгов на рассматриваемом аукционе совершали юридически значимые действия, такие, как подача заявок и ценовых предложений, а также подписание контракта, используя общую инфраструктуру с IP-адресом: 62.148.16.102, расположенную по адресу местонахождения ПАО «ЦМТ»: г. Москва», Краснопресненская набережная, то есть отличному от их адресов местонахождения.

В результате анализа свойств файлов, полученных Торговой площадкой от Участников торгов, поданных ими в рамках участия в рассматриваемом аукционе, установлено использование единых учетных записей, на которых создавались и изменялись их файлы заявок, а также создание ими файлов в одном формате - «docx», и совпадение даты и времени создания и (или) даты и времени изменения файлов (Данные сведены в Таблицу № 3).

Таблица № 3

Наименование участника	Наименование файла в составе заявки	Формат файла	Дата/время создания файла заявки	Наименование учетной записи	Дата/время изменения файла заявки	Наименование учетной записи
№0573200006617000197						
ООО "ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН"	Форма-2	docx	29.11.2017, 10:32:00	<...>	01.12.2017, 12:15:00	Снежанна
	Форма согласия	docx	29.11.2017, 09:43:00	nout	29.11.2017, 09:43:00	nout
ООО «ОРИОН»	Форма-2	docx	29.11.2017, 10:32:00	<...>	29.11.2017, 12:09:00	nout
	Форма согласия	docx	29.11.2017, 09:43:00	nout	29.11.2017, 09:43:00	nout

Управлением установлено, что учетные записи, на которых изменялись файлы, поданные Участниками торгов для участия в рассматриваемом аукционе, отличны от учетных записей файлов, размещенных заказчиком в составе аукционной документации.

Использование единых учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок Участников торгов, а также создание ими файлов в одном формате - «docx», и совпадение даты и времени создания и (или) даты и времени изменения файлов свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукционы.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Следовательно, такие действия ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Реализация договоренностей Участников торгов в аукционе в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197 позволила ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» согласно размещенным в ЕИС сведениям заключить контракт на сумму 9 332 111,25 рублей.

На основании данных, представленных операторами электронных торговых площадок относительно торгов, в которых принимали участие ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН», Управлением проведен сравнительный анализ их участия и поведения при участии в аукционах с третьими лицами, состоявшихся в период с 2016 по 2019 г.г. (таблица № 4).

Таблица № 4

Реестровый номер	Дата публикации	Предмет	НМЦК (руб.)	ООО «ОРИОН»	ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН»	Иные участники
0373200307319000156	17.05.2019	Поставка чугунных люков	361 433,45	19,5 % (У)	не участвовало	<...> (П), ООО "ТЕРРИТОРИЯ", ООО «ВЗАИМОПОМОЩЬ»
0373200307319000093	02.04.2019	Поставка оборудования для ремонта автотехники	4 949 874,49	9,00% (У)	не участвовало	ООО "СМАРТ СИТИ" (П), ООО "СИСТЕМА"
31907710435	29.03.2019	Поставка метизной продукции	6 382 072,90	14,56 (У)	не участвовало	ООО "ПРОМТЕХНИКА-М" (П), ООО "ВИЛАРИС-М", ООО ТК "СОДЕЙСТВИЕ", ООО "АСТАРТА", ООО "ТК ЗИТАР-С", ООО "ЭЛЕКТРОМЕХАНИКА", ООО "ПКФ "МТС" ООО "МЕРКУРИЙ" (П), ООО "НАДЕЖНЫЙ ПАРТНЕР", ООО "ПРОЦЕССОРГРУПП. ООО "КОРПУСПРОФТОРГ", ООО "ОРГ-СТИЛЬ", <...>, <...>, ООО "РАСХОДНЫЕ МАТЕРИАЛЫ", ООО "ТЕХНОЛАБ ПЛЮС", ООО "СТМ", ООО "ВРМ", <...>
0373200653319000006	21.03.2019	Закупка и поставка товара (картриджи)	499 557,00	не участвовало	10,32% (У)	ООО "СПЕЦЖЕЛЕЗОБЕТОН-СК" (П), ООО "МТТ-ГРУПП", ООО "РТС", ООО "СК ЖБИ", ООО "СДК", ООО "АРТСТРОЙИНВЕСТ", ООО "КОМПАНИЯ СНАБСТРОЙ", ООО "СТАНДАРТ Н", ООО "ИМПЕРИЯ ЖБИ"
31907520367	12.02.2019	Поставка железобетонных изделий	4 970 585,81	26,06% (У)	не участвовало	ООО "СТАЛЬКОР" (П), АО ЛМЗ "СТРОЙЭКС", ООО "АРТСТРОЙИНВЕСТ"
0548600025219000006	04.02.2019	Поставка люков чугунных тип Т	572 101,77	25,03 %(У)	не участвовало	ООО "МДС", ООО ФИРМА "МОСВОДОПРОМ", ООО НПО "КОЛЬЧУГА-М"
0173200001418000349	06.04.2018	Поставка железобетонных изделий и сопутствующих материалов	147 837 861	11,5% (П)	не участвовало	ООО "МДС", ООО ФИРМА "МОСВОДОПРОМ", ООО НПО "КОЛЬЧУГА-М"
0373200307317000423	07.09.2017	Поставка чугунных изделий	2 771 652,64	9,5% (П)	не участвовало	ООО ПК "ГЕОПРОМ"
0348300232013000052	05.11.2013	Поставка перчаток медицинских	499 900,00	9,08% (П)	не участвовало	ООО "АЛИМП-К"

П - победитель

У - участие

Данные, приведенные в таблице № 4, свидетельствуют об активном поведении ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» в ходе торгов в борьбе за контракты с другими хозяйствующими субъектами. Снижение НМЦК в торгах, где они приняли отдельное участие, составляет от 9 % до 26%, тогда как в рассматриваемом аукционе, где они участвовали совместно без третьих лиц, снижение составило 5,5% от НМЦК, что, по мнению Управления, свидетельствует о наличии договоренностей между ними по совместному участию в торгах и отказе от конкурентной борьбы друг с другом.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/11-5895/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Участники торгов не согласились с наличием в их действиях признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции при участии в

рассматриваемом Управлением электронном аукционе с реестровым № 0573200006617000197 в связи со следующим.

Согласно сведениям, представленным Участниками торгов в рамках рассмотрения настоящего дела, между ними были заключены договоры на оказание услуг от 26.10.2017 и от 01.09.2017 соответственно с ООО «Инфоком Сервис» (ИНН 7705995189), предметом которых согласно пункту 1.1 договоров являлось:

- Аккредитация на электронных торговых площадках;
- Анализ тендерной документации на соответствие законодательству;
- Подготовка запросов на разъяснения условий тендера;
- Подача заявки и иных сопутствующих документов;
- Ведение торгов в электронной форме;
- Помощь в заключении контракта в случае победы;
- Консультирование по вопросам тендерных продаж.

При этом на заседании Комиссии «12» марта 2020 г. Емельянов Н.А., являющимся генеральным директор ООО «Инфоком Сервис» в период с 01.12.2015 по 14.06.2018, сообщил, что ООО «Инфоком Сервис» в рамках исполнения договоров, заключенных с Участниками торгов, подавало исключительно заявки на участие в рассматриваемом аукционе по адресу месторасположения ПАО «ЦМТ»: г. Москва», Краснопресненская набережная. На вопрос Комиссии о подаче ценовых предложений «...» сообщил, что подобной информацией не обладает, ответить на вопрос затрудняется.

Учитывая, что подготовка необходимой для участия ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» в рассматриваемых торгах документации не входило в предметы договоров, заключенных ими с ООО «Инфоком Сервис», представленные «...» сведения не объясняют использование ими единой учетной записи, на которой изменялись файлы, поданные для участия в рассматриваемом Управлением аукционе.

Кроме того, согласно сведениям, представленным Торговой площадкой, подача ценовых предложений, а также подписание Участников торгов ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» контракта осуществлялись также при использовании инфраструктуры, расположенной в помещении ПАО «ЦМТ».

По мнению Управления, заключение договоров с одним и тем же юридическим лицом - ООО «Инфоком Сервис», свидетельствуют о целенаправленном заключении Участниками торгов таких договоров с одним лицом с целью реализации совместного участия в торгах.

При этом, заключение договоров с одним и тем же лицом с целью участия в торгах, даже если такие договоры направлены на оптимизацию хозяйственной деятельности обществ, не снимают ответственности с организаций, осуществляющих профессиональную деятельность на рынке государственных закупок, поскольку именно данные лица своими действиями (бездействием) создали антиконкурентное сообщество - картель. Учитывая диспозицию положений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, создание картеля рассматривается законодателем безотносительно причин его возникновения, влияния на конкуренцию на торгах, а устанавливается в качестве безусловного правонарушения с формальным составом.

Согласно содержащимся в ЕИС сведениям за период с 2017 по 2019 г.г. ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» участвовало в 4 закупочных процедурах, а ООО «ОРИОН» - в 11 процедурах. При этом согласно материалам настоящего дела они прибегали к услугам третьего лица исключительно в рассматриваемом случае, что, по мнению Управления, носит явный характер принятия мер для сокрытия содеянного. Управление считает, что сам по себе факт заключения подобного рода договоров следует рассматривать в качестве попытки легитимации действий Участников торгов по созданию картеля.

Согласно аналитическому отчету от 25.06.2020 по результатам анализа состояния конкуренции на Аукционе Управлением установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 16.11.2017 (дата размещения извещения о проведении рассматриваемого аукциона № 0573200006617000197) по 07.12.2017 включительно (дата проведения рассматриваемого аукциона № 0373100017318000036).

2. Предметом Аукциона являлось:

- поставка шпунтовых свай из ПВХ для ГУП «Мосводосток».

3. В состав участников Аукциона входили ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН», которые в период проведения Аукциона являлись между собой конкурентами на право заключения контракта с заказчиками.

Согласно сведениям сайта ФНС России, а также информации имеющейся в материалах дела, установлено, что:

- генеральным директором ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» с 01.11.2014 являлся «...», а в период с 09.07.2018 по настоящее время — «...», учредителями до 11.11.2019 являлись «...», «...», а с 11.11.2019 единственным участником общества является «...»;

- генеральным директором ООО «ОРИОН» в период с 09.12.2016 по 04.03.2020 являлся «...», а с 04.03.2020 - «...», учредителями до 15.05.2017 являлись «...», «...», а с 15.05.2017 единственным участником общества является «...».

Таким образом, ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» по состоянию на даты проведения рассматриваемого аукциона и в настоящее время не входили и не входят в одну группу лиц по признакам, предусмотренным частями 7, 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Соответственно, итоги торгов не могут быть признаны результатом конкурентной борьбы, а являются следствием устных соглашений, не отвечающих принципам конкуренции, подтверждающегося совокупностью установленных фактических обстоятельств по делу.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

На основании вышеизложенного Управление, учитывая совокупность имеющихся по делу № 077/01/11-5895/2019 доказательств, а именно:

- подача заявок и ценовых предложений, а также подписание контракта с одного IP-адреса: 62.148.16.102, географическое местонахождение которого отлично от адреса местонахождения Участников торгов;

- подача заявок Участниками торгов в один день с разницей во времени в 1 мин, при том, что участникам предоставлялось значительное время для подготовки и подачи заявок - 20 дней

- использование единых учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок Участников торгов, а также создание ими файлов в одном формате - «docx», и совпадение даты и времени создания и (или) даты и времени изменения файлов;

- нетипичное поведение ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» в рамках участия в рассматриваемом аукционе в сравнении с их участием в торгах с третьими лицами, выразившееся в отказе от конкурентной борьбы друг с другом,

пришло к выводу о том, что ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197.

Вместе с тем ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» на заседании Комиссии 03.09.2020 представило возражения на заключение об обстоятельствах дела №077/01/11-5895/2019 от 05.08.2020, в которых выразило свое несогласие с выводами Управления.

ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» представило довод о том, что в связи с оказанием ООО «Инфоком Сервис» Участникам торгов услуг в рамках рассматриваемых Управлением торгов, у Управления отсутствовали основания для признания их хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Вместе с тем Управление отмечает, что согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - это 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

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - 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.

Таким образом, согласно вышеперечисленным нормам права конкурентами являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на одном товарном рынке.

При этом согласно разъяснениям ФАС России № 17 «Об отдельных вопросах анализа состояния конкуренции», утвержденным протоколом Президиума ФАС России от 10.04.2019 № 3, анализ состояния конкуренции при рассмотрении дела, возбужденного по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, включает в качестве необходимого и достаточного определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах).

Согласно пункту 1.2 порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения пункта 2 части 1, части 5 (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) статьи 11, статей 17, 17.1, 18 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.10 Порядка.

Аналитический отчет от 25.06.2020 по результатам анализа состояния конкуренции на рассматриваемом аукционе Управлением был проведен в соответствии с пунктом 10.10 Порядка.

Довод ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» со ссылкой на пункт 1.4 Порядка Управлением не рассматривается в связи с тем, что указанный пункт был исключен приказом ФАС России от 20.07.2016 № 1000/16.

Согласно пункту 3 аналитического отчета от 25.06.2020 по результатам анализа состояния конкуренции на рассматриваемом аукционе Управлением установлено, что в состав участников рассматриваемого аукциона входили ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН», которые в период проведения торгов являлись между собой конкурентами на право заключения контракта с заказчиком.

Таким образом, учитывая, что ООО «Инфоком Сервис» не являлось участником рассматриваемых торгов, а товарный рынок ограничивается предметом рассматриваемых торгов, ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» являлись хозяйствующими субъектами - конкурентами в рамках участия в рассматриваемых торгах.

Довод ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» относительно отсутствия нарушений требований, установленных Федеральным законом № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также довод об отсутствии доказательств, свидетельствующих о нарушении статьи 17 Закона о защите конкуренции, не могут быть рассмотрены Управлением в рамках настоящего дела, в связи с тем, что такие действия не относятся к предмету его рассмотрения.

Также довод ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» об отсутствии в материалах дела № 077/01/11-5895/2019 доказательств причинения или угрозы причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам Управлением отклоняется в связи с тем, что в отношении антиконкурентных соглашений, запрещенных «per se» законодателем, установлена неопровержимая презумпция ограничения такими соглашениями конкуренции. Следовательно, необходимость доказывания факта ограничения или возможности ограничения конкуренции не предусмотрена. Кроме того, рассматриваемый аукцион был проведен без участия третьих лиц.

При этом на заседании Комиссии 03.09.2020 Комиссией очередной раз был задан вопрос ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» относительно совпадения IP-адресов подачи ценовых предложений. Однако представитель указанного общества затруднился дать ответ.

Таким образом, представленные доводы ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» не объясняют отсутствие между Участниками торгов конкурентной борьбы на рассматриваемых торгах, что привело к незначительному снижению НМЦК, а также совпадение IP-адресов подачи ценовых предложений.

Управление отмечает, что представленные ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» доводы, относящиеся к рассмотрению настоящего дела, но ранее не рассмотренные Управлением, в возражениях ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» отсутствуют.

Доход ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» (согласно информации ЕИС <http://zakupki.gov.ru/>), полученный по результатам рассматриваемого аукциона с реестровым № 0573200006617000197, состоявшегося в условиях отсутствия конкурентной борьбы на торгах в силу реализации участниками картельного сговора, составил 9 332 111,25 рублей.

Доход ООО «ОРИОН» Управлением не установлен.

Ущерб от реализации картельного соглашения между Участниками торгов Управлением также не установлен.

Основания для выдачи ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и участия в нём отсутствуют в связи с завершением реализации соглашения.

Решением Управления от 15.09.2020 по результатам рассмотрения дела № 077/01/11-5895/2019 ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН» и ООО «ОРИОН» признаны нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции посредством заключения устного картельного соглашения, реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197.

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий установлена частью 2 статьи 14.32. КоАП РФ.

Согласно части 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 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.

Вина ООО «ОРИОН» состоит в нарушении требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения с ООО «ТРЕЙД МАРКЕТИНГ СОЛЮШН», реализация которого могла привести к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197.

Таким образом, ООО «ОРИОН» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, ответственность за нарушение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.32. КоАП РФ.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.32. КоАП РФ, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение ООО «ОРИОН» части 2 статьи 14.32. КоАП РФ, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения Московского УФАС России по делу № 077/01/11-5895/2019, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации — 15.09.2020.

Место совершения указанного правонарушения - город Москва.

Время совершения административного правонарушения — 15.09.2020 (дата вынесения решения по делу № 077/01/11-5895/2019).

Согласно примечанию 4 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. настоящего Кодекса, при 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.

НМЦК по одному аукциону в электронной форме с реестровым № 0573200006617000197, в котором участвовало ООО «ОРИОН», составила 9 875 250,00 рублей.

Согласно части 3 статьи 4.1. КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В отношении ООО «ОРИОН» установлено одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность:

- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них (пункт 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Значения	Суммы
НМЦК	9 875 250,00
МаксШ (1/2 от стоимости торгов)	4 937 625,00 (50%)
МинШ (1/10 от стоимости торгов)	987 525,00 (10%)
	$2\ 962\ 575,00 = (4\ 937\ 625,00 - 987\ 525,00)/2$
БШ=(МаксШ-МинШ)/2+МинШ	+ 987 525,00
ОО (ОС)=(МаксШ-МинШ)/8	$493\ 762,50 = (4\ 937\ 625,00 - 987\ 525,00)/8$
Выявлено одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность.	
Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.	
ПШ=БШ+(ОО*n)-(ОС*n)	$2\ 468\ 812,50 = 2\ 962\ 575,00 + (493\ 762,50 * 0) - (493\ 762,50 * 1)$

Где «МаксШ» - максимальный размер административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «МинШ» - минимальный размер административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «БШ» - базовый штраф, применяемый для установления размера оборотного штрафа в каждом конкретном случае, составляющий административный штраф 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; «ОО (ОС)» - коэффициент, на который размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению (уменьшению) за каждое отягчающее (смягчающее) обстоятельство, составляющий одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «ПШ» - размер оборотного штрафа, применяемого в рассматриваемом случае.

Расчетная сумма штрафа в соответствии со статьей 14.32. КоАП РФ составляет 2 468 812,50 рублей - 25% от НМЦК по одному аукциону.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии со статьей 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются в том числе защита законных экономических интересов юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Исходя из указанных выше положений КоАП РФ, целью административного наказания является в том числе предупреждение совершения новых правонарушений, а не нанесение непоправимого экономического вреда, ведущего к банкротству юридического лица.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

При этом, в соответствии с частями 2 и 4 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, подлежащего наложению, не может быть менее 100 000,00 рублей и не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение (Приказ Московского УФАС России от 24.07.2019 № 169 о возбуждении дела № 077/01/11-5895/2019 о нарушении антимонопольного законодательства).

Согласно имеющимся в Управлении документам и сведениям (бухгалтерский баланс и отчет о финансовых результатах ООО «ОРИОН»), совокупный размер суммы выручки за 2018 год составил 87 317 000,00 рублей.

При этом, одна двадцать пятая (4%) совокупного размера суммы выручки ООО «ОРИОН» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2018 год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение составляет 3 492 680,00 рублей.

В связи с тем, что рассчитанный размер штрафа (25% от НМЦК 2 468 812,50 рублей) не превышает одну двадцать пятую (4%) совокупного размера суммы выручки за 2018 год (3 492 680,00 рублей), в отношении ООО «ОРИОН» за заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения, подлежит применению сумма штрафа в размере 2 468 812,50 рублей, что составляет 25% от НМЦК по одному аукциону.

Руководствуясь статьями 23.48. и 29.9., а также частью 2 статьи 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ОРИОН» (адрес: 117437, г. Москва, ул. Академика Арцимовича, д. 17, эт. I, п. V, ком. 8, оф. 227; дата регистрации 29.10.2008, ОГРН 5087746322241, ИНН 7728674921, КПП 772801001) виновным в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32. КоАП РФ.

2. Назначить ООО «ОРИОН» (адрес: 117437, г. Москва, ул. Академика Арцимовича, д. 17, эт. I, п. V, ком. 8, оф. 227; дата регистрации 29.10.2008, ОГРН 5087746322241, ИНН 7728674921, КПП 772801001) административное наказание в виде штрафа в размере 2 468 812,50 рублей (Два миллиона четыреста шестьдесят восемь тысяч восемьсот двенадцать рублей 50 копеек).

Согласно части 1 статьи 19.1 Федерального закона от 01.04.2020 № 98-ФЗ (ред. от 08.06.2020 № 166-ФЗ) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций» установлено, что в 2020 году срок, предусмотренный частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях для уплаты в полном размере административного штрафа, в отношении являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридических лиц, а также руководителей и иных работников указанных юридических лиц, совершивших административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, привлеченных к административной ответственности, составляет не более 180 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки исполнения постановления о наложении административного штрафа.

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

В силу указанных положений КоАП РФ лицо, привлеченное к административной ответственности, обязано исполнить обязательство по уплате штрафа за совершенное правонарушение самостоятельно.

Законодательством Российской Федерации не установлена возможность уплаты неналоговых платежей иным лицом за лицо, в обязанность которого входит уплата данных платежей.

В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации администратор доходов бюджета осуществляет бюджетные полномочия по начислению, учету и контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью осуществления платежей в бюджет, пеней и штрафов по ним, а также принимает решение о возврате излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет, пеней и штрафов, и представляет поручение в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, в случае уплаты административного штрафа не являющимся обязанным в соответствии с настоящим постановлением уплатить штраф лицом, Московским УФАС России будет осуществлен возврат указанного платежа плательщику как излишне уплаченных (взысканных) платежей в бюджет.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам:

Форма № ПД-4сб (налог)

Извещение Наименование получателя платежа:

УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890)

ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001

Код ОКТМО: 45375000

Номер счета получателя платежа: 40101810045250010041

Наим.банка: ГУ Банка России по ЦФО

БИК: 044525000

КБК: 161 1 16 01 141 01 0032 140

Наименование организации: _____

Адрес: _____

Наименование платежа: Административный штраф по делу

№ 077/04/14.32-21147/2020

УИН 16100500000000792839 _____

Дата: _____ Итого к уплате: 2 468 812 руб. 50 коп.

Плательщик (подпись): _____

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить в Московское УФАС России по адресу электронной почты: to77@fas.gov.ru с указанием в теме письма номер дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2. КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и

муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 данной статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частями 1.1 данной статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25. КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 арбитражный суд 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.

Заместитель руководителя <...>