ИП <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 077/04/14.32-17188/2019

об административном правонарушении

«20» декабря 2019 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России (далее - Управление) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 077/04/14.32-17188/2019 об административном правонарушении в отношении ИП <...> (далее - ИП <...>) (адрес: <...>; дата регистрации 14.10.1994, ИНН 616843062981, ОГРНИП 304616831000010) в присутствии представителя - гражданина Российской Федерации <...>, действующей на основании доверенности от 03.12.2019 № 12,

УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 10.12.2019 по делу № 077/04/14.32-17188/2019 об административном правонарушении зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьей 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Решением Управления от 08.10.2019 по результатам рассмотрения дела № 077/01/11-704/2019 ИП <...> и ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» (ИНН 6167084337, ОРГН 1066167006432) 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 привела к поддержанию цены в ходе торгов с реестровым № 0373100001319000001.

В ходе рассмотрения дела № 077/01/11-704/2019 и детального анализа сведений представленных ЗАО «Сбербанк-АСТ» (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) 29.01.2019 Главным центром информационных технологий Войск Национальной гвардии Российской Федерации был опубликован электронный аукцион с реестровым № 0373100001319000001, предметом которого являлись услуги по технической поддержке информационных технологий.

ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» в ходе аукциона воздержалось от подачи ценовых предложений, тем самым отказывалось от конкурентной борьбы с ИП <...>, подавшим одно ценовое предложение. В результате снижение по рассматриваемому аукциону составило 0,5% от начальной (максимальной) цены контрактов (далее - НМЦК).

НМЦК составила 1 860 634,75 рублей.

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

Таблица № 1

Реестровый номер торгов	Предмет	Заказчик	НМЦК	Дата опубликования	Дата проведения	Победитель	ЦП победителя	Снижение, %	Е
0373100001319000001	Оказание услуг по технической поддержке	Главный центр информационных технологий Войск	1 860 634,75	29.01.2019	11.02.2019	ИП <...>	1 851 331,58	0,5 %	С «

	информационных технологий	Национальной гвардии Российской Федерации							

Вышеуказанный аукцион состоялся 11.02.2019, по итогам которого был заключен контракт с ИП <...> по цене 1 851 331,58 рублей.

Торговой площадкой представлена информация о том, что подача заявок обоими участниками торгов, а также подача ценовых предложений и подписание контракта ИП <...> осуществлялась с одного и того же IP-адреса (данные сведены в Таблицу № 2).

Таблица № 2

Реестровый номер торгов	Наименование участника	IP-адрес при подаче заявки	IP-адрес при подаче ЦП	IP-адрес при подписании контракта
0373100001319000001	ИП <...>	212.119.254.158	212.119.254.158	212.119.254.158
	ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ»	212.119.254.158		

Согласно сведениям, указанным ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ИП <...> в качестве контактных данных на Торговой площадке, их фактическим местонахождением являлись следующие адреса соответственно:

- <...>;

- 344000, Ростовская область, Ростов-на-Дону г, ул. Станиславского, д. 73а/30.

Таким образом, в период проведения рассматриваемого аукциона оба участникам торгов находились по различным адресам, с которых мог осуществляться выход в сеть Интернет для реализации юридически значимых действий на Торговой площадке.

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.

Соответственно, Управление пришло к выводу, что оба участника торгов совершали юридически значимые действия на рассматриваемом аукционе, такие, как подача заявок, ценовых предложений и подписание контракта победителем, используя совместно единую инфраструктуру с IP-адресом 212.119.254.158.

Кроме того, в результате анализа свойств файлов, полученных Торговой площадкой от обоих участников торгов, поданных ими в рамках участия в аукционе № 0373100001319000001 с одного и того же IP-адреса, установлено совпадение учетных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок, а также даты и время создания файлов (данные сведены в Таблицу № 3).

Таблица № 3

Реестровый номер торгов	Наименование участника	Наименование файла	Учетная запись, создавшая файл	Учетная запись, изменившая файл	Дата и время создания файла
0373100001319000001	ИП <...>	Анкета	<...>	<...>	15.06.2017 11:34
	ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ»	Пояснительная записка	<...>	<...>	15.06.2017 11:34
	ИП <...>	1 часть заявки Рага	<...>	<...>	04.02.2019 10:58
	ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ»	1 часть заявки Рага	<...>	<...>	04.02.2019 10:58

Также Управлением установлено, что учетные записи, на которых создавались и изменялись файлы, поданные ИП <...> и ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» для участия в рассматриваемом аукционе, отличны от учетных записей файлов, размещенных заказчиком в составе аукционной документации.

Совпадение учетных записей, на которых создавались/изменялись файлы заявок, дат и времени создания таких файлов, свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ИП <...> и ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» между собой и осуществлении координации по подготовке заявок на аукцион.

Тот факт, что заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между обоими участниками, осуществлялся в целях допуска их до аукциона.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры и совместной подготовке к торгам. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех

цели. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой, не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия обоими участниками торгов возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела № 077/01/11-704/2019 ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» (от 07.06.2019 № 31530/19) первым представило заявление о том, что при участии в рассматриваемом Управлением электронном аукционе было реализовано устное соглашение заключенное с ИП <...>, предусматривающее совместное участие в аукционе. В частности в заявлении было указано, что результате встречи директора ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» - <...> с ИП <...> было заключено устное соглашение о совместном участии и поддержании цены на аукционе с реестровым № 0373100001319000001.

Также ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» сообщило, что в соответствии с агентским договором от 31.01.2019 № 5 ООО «Центр решений» (ИНН 6167101215) взяло на себя обязательства участвовать в аукционе с реестровым № 0373100001319000001 от имени ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ», в части подготовки заявки и осуществлении всех действия для участия в рассматриваемом аукционе, кроме подачи ценового предложения и подписания документов и контракта.

При этом, в понимании пункта 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ООО «Центр решений» образуют одну группу лиц, в силу осуществления функций единоличного исполнительного органа одним лицом - <...>.

ИП <...> в ходе рассмотрения дела № 077/01/11-704/2019 также было представлено заявление (от 10.06.2018 № 31737/19/19) о том, что при участии в рассматриваемом Управлением аукционе было реализовано соглашение, направленное на поддержание цены, заключённое в устной форме с директором ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» - <...>.

Также ИП <...> сообщил, что на основании агентского договора от 01.02.2019 № 6 ООО «Центр решений» готовило и подавало заявку от имени ИП <...> для участия в аукционе с реестровым № 0373100001319000001, а также осуществляло все действия, кроме подачи ценового предложения, подписания документов и контракта.

Обоими участниками торгов к заявлениям приложены уведомления об отказе в участии в соглашении, направленные друг другу.

Таким образом, сведения, изложенные в заявлениях ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ИП <...>, а также установленные Управлением обстоятельства по делу, свидетельствуют о наличии заключённого устного картельного соглашения между ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ИП <...> в отношении аукциона с реестровыми № 0373100001319000001, которое позволило ИП <...> заключить контракт по цене 1 851 331,58 рублей с незначительным снижением НМЦК.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на открытом аукционе в электронной форме с реестровым № 0373100001319000001 установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 29.01.2019 (дата размещения извещения о проведении аукциона № 0373100001319000001) по 11.02.2019 включительно (дата проведения аукциона № 0373100001319000001).

2. Предметом Аукциона являлось:

Оказание услуг по технической поддержке информационных технологий.

Срок оказания услуг:

Начало: 25 февраля 2019 года

Окончание: 15 мая 2019 года.

Объем оказания услуг включает в себя:

Заключение договора информационно-технологического сопровождения программных продуктов 1С уровня ИТС Бюджет ПРОФ для каждого учреждения Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации на период до 28.02.2019.

3. В состав участвовавших хозяйствующих субъектов в аукционе № 0373100001319000001 входили - ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ИП <...>, которые в период проведения Аукциона являлись между собой конкурентами на право заключения контракта с заказчиком.

Согласно сведениям сайта ФНС России, а также информации имеющейся в материалах дела, установлено, что ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» и ИП <...> не входили в одну группу лиц (на дату проведения торгов и в настоящее время) по признакам, предусмотренным частями 7 и 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 в электронной форме с реестровым № 0373100001319000001 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 № 077/01/11-704/2019 доказательств, а именно:

- использование единой инфраструктуры (подача заявок, ценовых предложений, подписание контрактов обоими участниками торгов с использованием одного и того же IP-адреса) в ходе рассматриваемого Управлением аукциона;

- совпадение учетных записей, на которых создавались/изменялись файлы заявок, дат и времени создания таких файлов, свидетельствующие об использовании и обмене обоими участниками торгов файлами заявок между собой, в ходе рассматриваемого Управлением аукциона;

- отказ одного из участников торгов (ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ») от конкурентной борьбы, выраженной в отказе от подачи

ценовых предложений, при проведении рассматриваемого Управлением аукциона,

- представление обоими участниками торгов заявлений о заключении между ними соглашения, запрещенного в соответствии с Законом о защите конкуренции,

приходит к выводу о том, что ИП <...> и ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цены на аукционе с реестровым № 0373100001319000001.

Доход ИП <...> (согласно ЕИС http://zakupki.gov.ru/), полученный по результатам электронного аукциона с реестровым № 0373100001319000001, состоявшегося в условиях отсутствия конкурентной борьбы на торгах в силу реализации участниками картельного сговора, составил 1 851 331,58 рублей.

Доход ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ», полученный по результатам электронного аукциона с реестровым № 0373100001319000001, состоявшегося в условиях отсутствия конкурентной борьбы на торгах в силу реализации участниками картельного сговора, Управлением не установлен.

Ущерб от реализации картельного соглашения между ИП <...> и ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ» Управлением также не установлен.

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.

Согласно примечания к статье 2.4. КоАП РФ, лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Частью 1 статьи 14.32. КоАП РФ отдельной формы административной ответственности либо отдельного размера административного штрафа для индивидуальных предпринимателей не установлено.

Вина ИП <...> состоит в нарушении требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения с ООО «1С:ФРАНЧАЙЗИ. ГЭНДАЛЬФ», реализация которого привела к поддержанию цены на аукционе с реестровым № 0373100001319000001.

Таким образом, ИП <...> 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, начинает 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 ИП <...> части 2 статьи 14.32. КоАП РФ, начинает исчисляться со дня вступления в силу решения Московского УФАС России по делу № 077/01/11-704/2019, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации — 08.10.2019.

Место совершения указанного правонарушения - город Москва.

Согласно статьи 1.2. КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются в том числе защита законных экономических интересов физических и 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.

Таким образом, в соответствии со статьями 4.1. и 4.2. КоАП РФ, в отношении ИП <...> подлежит применению штраф в размере 20 000,00 рублей.

Руководствуясь статьями 23.48. и 29.9., а также частью 2 статьи 14.32. и статьи 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП <...> (адрес: <...>; дата регистрации 14.10.1994, ИНН 616843062981, ОГРНИП 304616831000010) виновным в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32. КоАП РФ.

2. Назначить ИП <...> (адрес: <...>; дата регистрации 14.10.1994, ИНН 616843062981, ОГРНИП 304616831000010) административное наказание в виде штрафа в размере 20 000,00 рублей (Двадцать тысяч рублей 00 копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении 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.

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

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 02010 01 6000140
	Фамилия И.О.: _____	
	Адрес: _____	
	Наименование платежа: Административный штраф по делу № 077/04/14.32-17188/2019 от 20.12.2019 _____	

Согласно части 1 статьи 20.25. КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

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 <...>