ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении

29.04.2019 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЛАЙФМЕДИКО» (ИНН 5445036473, ОГРН 1145476050807; дата регистрации 17.04.2014 г.; юридический адрес: 633004, Новосибирская область, г. Бердск, ул. К.Маркса, 58-40) (далее – ООО «ЛАЙФМЕДИКО»),

УСТАНОВИЛА:

30.10.2018 г. по результатам рассмотрения дела № 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России было вынесено решение о признании ООО «ЛАЙФМЕДИКО», ООО «БИОЭФФЕКТ» ИНН 5404491642 и группы лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика» ИНН 4205028011, ООО «Доктаэр» ИНН 4205188696 и ООО «Медикал-Провижн» (ранее ООО «Медлайн») ИНН 4205162232, подконтрольной членам одной семьи <…> и <…>, нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении указанными выше лицами соглашения, с целью поддержания цен на торгах, а также участии в данном соглашении и его реализации.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ 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.

В соответствии с части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, 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 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.

Действия ООО «ЛАЙФМЕДИКО», выразившиеся в заключении с ООО «БИОЭФФЕКТ»

и группой лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика», ООО «Медикал-Провижн» и ООО «Доктаэр» соглашения с целью поддержания цен на торгах, а также участии в данном соглашении и его реализации, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Время совершения правонарушения определяется периодом: не позднее 06 часов 47 минут по московскому времени 09.02.2015 г. (время подачи заявки ООО «ЛАЙФМЕДИКО» на участие в электронном аукционе с реестровым номером в Единой информационной системе (ЕИС) в сфере закупок 0139200000115000089) и не ранее 15 часов 11 минут по московскому времени 10.07.2017 г. (время публикации протокола подведения итогов электронного аукциона с реестровым номером в ЕИС в сфере закупок 0339200032517000001).

Место совершения административного правонарушения: местонахождение ООО «ЛАЙФМЕДИКО» – Новосибирская область, г. Бердск, ул. К.Маркса, 58-40.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 673/05-АДМ-2018 и проведении административного расследования от 18.12.2018 исх.№ 05/13105 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 10.01.2019 г. на 13 часов 30 минут. Указанным определением у ООО «ЛАЙФМЕДИКО», в целях полного и всестороннего рассмотрения дела № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, были запрошены необходимые сведения и материалы.

По состоянию на 10.01.2019 г. запрошенные сведения ООО «ЛАЙФМЕДИКО» не представлены. 10.01.2019 г. на процедуру составления и подписания протокола явился защитник ООО «ЛАЙФМЕДИКО» <К>, действующий на основании доверенности от 14.03.2018 г. и удостоверения адвоката № … выданного ... г. Согласно пояснениям <К>, корреспонденцию для ООО «ЛАЙФМЕДИКО» необходимо направлять по адресу: 633004, Новосибирская область, г. Бердск, ул. К.Маркса, 58-40.

Определением от 10.01.2019 г. срок проведения административного расследования по делу № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 18.02.2019 г., процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении по указанному делу назначена на 18.02.2019 г. на 14 часов 00 минут.

18.02.2019 г. защитником ООО «ЛАЙФМЕДИКО» <А>, действующим на основании адвокатского ордера № 2247 от 15.02.2019 г. и удостоверения адвоката № … от ... г. заявлены два ходатайства об ознакомлении с материалами дела и об отложении рассмотрении дела. Прибыв примерно за 20-25 до назначенного времени <А> отказался знакомиться с материалами дела, сославшись на слишком малое время, оставшееся для ознакомления, а также необходимость присутствия на судебном процессе. После сообщения главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи Кемеровского УФАС России <…> о том, что процедура отложения составления и подписания протокола об административном правонарушении не предусмотрена КоАП, <А> пояснил, что присутствовать на процедуре составления и подписания протокола не может, в связи с необходимостью присутствия в судебном процессе и ушел. Однако уже через

несколько минут вернулся пояснив, что получил указания от доверителя присутствовать на процедуре составления и подписания протокола об административном правонарушении. Ознакомившись с проектом протокола об административном правонарушении, <А> представил замечания к нему, согласно которым указал на нарушение права на защиту привлекаемого лица, в связи с тем, что защитник не ознакомлен с материалами дела и лишен возможности представить мотивированные пояснения по делу.

В связи с наличием данных замечаний, главным специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи Кемеровского УФАС России <…> принято решение не составлять протокол об административном правонарушении и обратиться с ходатайством к руководителю Кемеровского УФАС России о продлении административного расследования и назначении иной даты процедуры составления и подписания протокола об административном правонарушении, в целях обеспечения ознакомления защитника ООО «ЛАЙФМЕДИКО» с материалами дела и обеспечения права на защиту лица, привлекаемого к административной ответственности.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 18.02.2019 г. срок проведения административного расследования по делу № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 18.03.2019 г., процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении по указанному делу назначена на 15.03.2019 г. на 11 часов 00 минут.

15.03.2019 г. в отсутствие законного представителя ООО «ЛАЙФМЕДИКО», уведомленного надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении, составлен и подписан протокол № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Определением от 18.03.2019 г. дело № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 02.04.2019 г. на 10 часов 00 минут.

01.04.2019 г. от ООО «ЛАЙФМЕДИКО» поступило ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с невозможностью явки защитника. В подтверждение доводов к ходатайству приложена копия листка нетрудоспособности.

Указанное ходатайство удовлетворено.

Определением от 02.04.2019 г. срок рассмотрения дела № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 02.05.2019 г., рассмотрение данного дела отложено на 29.04.2019 г. на 14 часов 00 минут.

26.04.2019 г. от ООО «ЛАЙФМЕДИКО» поступило ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Кемеровской области дела № А27-788/2019 о законности решения Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, явившегося поводом для возбуждения настоящего дела.

Рассмотрев указанное ходатайство руководитель Кемеровского УФАС России находит его не подлежащим удовлетворению, считает, что основания для отложения настоящего дела отсутствуют.

29.04.2019 г. законный представитель ООО «ЛАЙФМЕДИКО», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, на рассмотрение дела № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, защитника не направил, в связи с чем рассмотрение настоящего дела состоялось в отсутствие указанных лиц.

Изучив материалы дела, руководитель Кемеровского УФАС Росси приходит к следующим выводам:

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности:

использование ООО «ЛАЙФМЕДИКО», ООО «БИОЭФФЕКТ» и группой лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика», ООО «Доктаэр» и ООО «Медикал-Провижн» (Ответчики) определенной модели поведения на торгах при проведении 99 открытых аукционов в электронной форме (ОАЭФ) – на участие в закупках подавали заявки двое из Ответчиков, не подконтрольные одному лицу, и в случае допуска обоих к участию в торгах, по результатам рассмотрения первых частей заявок и при отсутствии других участников либо отказе последним в допуске к участию в торгах по результатам рассмотрения первых частей заявок, либо при наличии одного неактивного участника, не подающего ценовых предложений, данные хозяйствующие субъекты подавали ценовые предложения, снижавшие начальную (максимальную) цену (НМЦ) аукционов от 0 и не более чем на 2 %. При этом в случае участия в других закупках, в которых принимали участие иные хозяйствующие субъекты помимо участников картеля, а также на электронных аукционах, в которых Ответчики участвовали отдельно друг от друга, но с наличием иных участников, снижение НМЦ в таких торгах достигало существенных значений, а участники соглашения делали ценовые предложения, значительно снижающие НМЦ (т.е. реально вели конкурентную борьбу на торгах);

совместную подготовку Ответчиками к участию в 99 ОАЭФ и совместном участии в данных торгах;

наличие тесных и устойчивых связей между Ответчиками,

между ООО «ЛАЙФМЕДИКО», ООО «БИОЭФФЕКТ» и группой лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика», ООО «Доктаэр» и ООО «Медикал-Провижн» заключено соглашение, с целью поддержания цен на торгах. Ответчики также участвовали в данном соглашении и реализовывали его, что привело к поддержанию цен на 99 ОАЭФ. Данные действия противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ 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.

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в

соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо участие в нем, предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ООО «ЛАЙФМЕДИКО» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

ООО «ЛАЙФМЕДИКО» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным, следовательно, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям). В данном случае пренебрежительного отношения к правилам, установленным при проведении торгов и запретам, установленным антимонопольным законодательством.

ООО «ЛАЙФМЕДИКО» не представило доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения. Осуществление действий, направленных на поддержание цен при проведении торгов свидетельствует о пренебрежительном отношении ООО

«ЛАЙФМЕДИКО» к установленным законодательством РФ требованиям.

Негативные последствия действий ООО «ЛАЙФМЕДИКО» выразились в следующем: целью проведения процедуры торгов является выявление лица, которое может предложить наилучшую (наименьшую) цену за предлагаемый к поставке товар, т.е. экономии бюджетных средств. Данная цель при проведении 99 ОАЭФ не достигнута, поскольку указанные торги прошли в отсутствие конкурентной борьбы со стороны их участников и с минимальным снижением НМЦ, что не приводит к экономии бюджетных средств.

Учитывая изложенное, руководитель Кемеровского УФАС России считает, что основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ЛАЙФМЕДИКО» подтверждается протоколом № 673/05-АДМ-2018 об административном правонарушении от 15.03.2019 г., решением от 30.10.2018 г. (исх. № 05/10606) по делу № 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «ЛАЙФМЕДИКО» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 30.10.2019 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, а также наличие отягчающего административную ответственность обстоятельства.

В силу пункта 4 примечания к статье 14.32 КоАП отягчающим административную ответственность обстоятельством является совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину ООО «ЛАЙФМЕДИКО» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП административное наказание за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо участие в нем влечет наложение административного штрафа 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.

Сумма начальных (максимальных) цен 99 ОАЭФ, на которых реализация соглашения привела к поддержанию цен, составила <…> рубля. Следовательно, административный штраф должен составлять:

от <…> рублей

до <…> рублей.

В силу примечания 4 к статье 14.31 КоАП за совершение административного правонарушения, предусмотренного, в том числе, статьей 14.32 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.

Учитывая изложенное, размер административного штрафа без учета смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств, составляет:

<…> руб.

min размер штрафа max размер штрафа min размер штрафа

С учетом одного отягчающего административную ответственность обстоятельства (совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год) и отсутствия смягчающих административную ответственность обстоятельств, итоговый размер административного штрафа составляет:

<…> руб.

Вместе с тем, в силу пункта 3 части 1 статьи 3.5 КоАП для расчета административного штрафа используются данные о выручке и о расходах за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение. Поскольку дело № 20/А-11-2017 о нарушении

антимонопольного законодательства, решение по которому явилось поводом к возбуждению настоящего дела, возбуждено приказом Кемеровского УФАС России № 98 от 08.09.2017, следовательно, правонарушение выявлено 08.09.2017 г. Согласно информации, представленной Межрайонной ИФНС России № 3 по Новосибирской области совокупный размер суммы выручки ООО «ЛАЙФМЕДИКО» за 2016 г. составил <…> рублей. Таким образом, административный штраф для ООО «ЛАЙФМЕДИКО» не может составлять более:

<…> = 1 315 880 рублей

Учитывая тот факт, что совокупный размер суммы выручки ООО «ЛАЙФМЕДИКО» за 2016 г. составил <…> рублей, руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным назначить ООО «ЛАЙФМЕДИКО» административное наказание в размере одной двадцать пятой совокупного размера суммы данной выручки.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.32 КоАП руководитель Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «ЛАЙФМЕДИКО» (ИНН 5445036473, ОГРН 1145476050807; дата регистрации 17.04.2014 г.; юридический адрес: 633004, Новосибирская область, г. Бердск, ул. К.Маркса, 58-40) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 1 315 880 (один миллион триста пятнадцать тысяч восемьсот восемьдесят) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

Согласно части 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 673/05-АДМ-2018

УИН 16100500000000064884

С целью предупреждения необоснованного возбуждения административного производства по части 1 статьи 20.25 КоАП, лицу, привлеченному к

административной ответственности, необходимо направить должностному лицу, вынесшему настоящее постановление, копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа по факсу 8 (3842) 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: to42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного 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 пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.