ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу№ 042/04/14.32-888/2020

об административном правонарушении

«08» сентября 2020 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <Б> (… года рождения, паспорт <...> место рождения: ..., ИНН …, зарегистрированного по месту жительства: …), занимающего с даты создания по настоящее время должность директора ООО «КС Интеграция» ИНН 5405972980,

УСТАНОВИЛА:

23.12.2019 по результатам рассмотрения дела № 042/01/11-339/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению данного дела было вынесено решение о признании ООО «АЙТИКС» ИНН 2224190880 и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» ИНН 5405972980 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 ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» устного соглашения, участие в котором и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках закупок с реестровыми номерами в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 31807122017, 31807121953, 31807129568, 31807129569 (далее – Закупки).

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 частью 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 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.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть

наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций и т.д.

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Согласно решению № 1 единственного учредителя ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» от 09.03.2016 директором ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» назначен <Б>. 21.03.2020 директором ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» <Б> издан приказ № 01-к о вступлении в должность директора общества. В соответствии со сведениями, содержащимися в открытом доступе в сети «Интернет», Единого государственного реестра юридических лиц, функции единоличного исполнительного органа (директора) ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» с даты регистрации данного общества (15.03.2016) по настоящее время исполняет <Б> ИНН ...

Таким образом, действия <Б>, занимающего с даты создания по настоящее время должность директора ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» ИНН 5405972980, выразившиеся в заключении от имени ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» устного соглашения с ООО «АЙТИКС» ИНН 2224190880, участие в котором и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках Закупок, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Временем совершения правонарушения является время заключения, выявленного антиконкурентного соглашения. Вместе с тем поскольку установлено, что участие в указанном соглашении и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, учитывая, что частью 2 статьи 14.32 КоАП ответственность установлена не только за заключение антиконкурнетного соглашения, но и за участие в нем, время совершения правонарушения определяется периодом: не позднее 17 часов 52 минуты 13.11.2018 (время подачи ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» заявки на участие в торгах (первой из поданных в рамках Закупок), проведенных в рамках закупки с реестровым номером в ЕИС 31807122017) и не позднее 23.11.2018 19:28 (время публикации в ЕИС протоколов о подведении итогов закупок с реестровыми номерами в ЕИС 31807129568, 31807129569).

Местом совершения административного правонарушения является место заключения ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» выявленного устного антиконкурентного соглашения. При этом в заявлении о признании заключения недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, поданным ООО «АЙТИКС» в рамках рассмотрения дела № 042/01/11-339/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, указано, что данное соглашение было заключено в г. Кемерово.

Уведомлением № 05/3306 от 17.04.2020 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 04.06.2020 на 15 часов 30 минут.

04.06.2020 в отсутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении, состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении.

В результате рассмотрения протокола № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении и материалов дела должностным, лицом Кемеровского УФАС России, которому передано для рассмотрения дело об административном правонарушении, выявлены недостатки в указанном протоколе, в связи с чем определением от 08.06.2020 данный протокол и материалы дела были возвращены должностному лицу Кемеровского УФАС России его составившему и подписавшему для устранения нарушений, допущенных при его составлении.

Уведомлением № 05/5026 от 15.06.2020 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 23.06.2020 на 11 часов 00 минут.

23.06.2020 от <Б> поступили пояснения с приложенными копиями документов, согласно которым он при назначении наказания просит учесть следующие смягчающие обстоятельства: нахождение на иждивении несовершеннолетнего ребенка; доход в месяц составляет 20 160 руб.; совершение вменяемого правонарушения впервые; признание вины; добровольное прекращение противоправного поведения до составления протокола об административном правонарушении; отсутствие умысла на ограничение конкуренции при заключении выявленного соглашения и фактическое отсутствие ограничения конкуренции третьих лиц, принявших участие в торгах, поскольку все участники торгов могли подавать предложения и совершать иные действия без ущемления их прав и ограничения любых действий при проведении торгов.

23.06.2020 в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, извещенного надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола, а также его защитника, составлен и подписан протокол № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении.

Определением от 26.06.2020 дело № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 08.07.2020 на 11 часов 00 минут.

08.07.2020 в назначенное определением от 26.06.2020 время, лицо, привлекаемое к административной ответственности, на рассмотрение настоящего дела не явилось, защитника не направило. Сведения о надлежащем уведомлении <Б> о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела отсутствовали, в связи с чем определением от 08.07.2020 срок рассмотрения настоящего дела продлен до 11.08.2020, рассмотрение дела отложено на 10.08.2020 на 15 часов 00 минут.

07.08.2020 от <Б> поступило ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела (вх. 5527э) в связи с невозможностью явиться лично, направить

представителя по доверенности либо рассмотреть дело в режиме онлайн, так как согласно постановлению Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области - Кузбасса от 02.08.2020 № 4845 ему необходимо находиться в режиме изоляции в течение 14 дней.

Ходатайство <Б> было удовлетворено, в связи с чем определением от 10.08.2020 срок рассмотрения дела № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении продлен до 11.09.2020, рассмотрение дела отложено на 08.09.2020 на 14 часов 00 минут.

08.09.2020 в назначенное определением от 10.08.2020 время <Б>, извещенный надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрение настоящего дела (что подтверждается списком № 27 (Партия 521) внутренних почтовых отправлений от 13.08.2020 и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80085651036680) на рассмотрение настоящего дела не явился, защитника не направил.

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

учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности:

- использование одного IP-адреса, при участии в торгах, идентичным оформлением заявок на участие в закупках, совпадением свойств файлов первых частей заявок и документов, приложенных к заявкам в формате Microsoft Word (.doc), что свидетельствует об использовании единой инфраструктуры для подготовки и участия в торгах, совместной подготовке ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» к участию в торгах, а также наличии тесной связи между данными хозяйствующими субъектами, что в свою очередь указывает на наличие признаков соглашения между данными лицами и исключает конкурентную борьбу на торгах между ними;
- контактов между работниками ООО «АЙТИКС» (руководителем <К>) и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» (<Н. К.>), а также оформление <Н. К.> сертификатов электронных подписей руководителям ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ», с указанием для связи одного адреса электронной почты – …;
- владение ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» нежилыми помещениями на первом этаже дома по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, 21, площадью 15,3 кв.м. (ООО «АЙТИКС»), и 26,4 кв.м. (ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ») на основании договоров субаренды с ИП <...>;
- действия ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» на торгах, проведенных в рамках Закупок, выразившимися в отсутствии реального соперничества на данных торгах, учитывая, что в иных торгах данные лица вели себя иначе – вели реальную конкурентную борьбу за право заключить контракт, значительно снижая начальную (максимальную) цену (НМЦ) на торгах. Данная система взаимоотношений обеспечила поддержание цен на торгах (незначительное снижение НМЦ), проведенных в рамках Закупок;
- заявления ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» об участии в антиконкурентном соглашении,

между ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» было заключено устное соглашение, заключенное для участия в торгах, реализация которого привела к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках Закупок. Данные действия

противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

В силу пункта 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, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Ответственность для должностных лиц 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.

В силу части 2 статьи 14.32 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 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.

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 права, должностное 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.

В данном случае у <Б>, занимающего с даты создания по настоящее время должность директора ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ», имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ указанным должностным лицом предпринято не было.

<Б> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших ему выполнить требования пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ при участии в Закупках, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких

последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (статья 2.2 КоАП).

Действия <Б> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

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.

<Б> не представил доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения. Осуществление действий, направленных на заключение описанного выше картельного соглашения, а также его реализация и участие в нем, свидетельствуют о пренебрежительном отношении <Б>, как руководителя ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ», к установленным антимонопольным законодательством требованиям к торгам.

Негативные последствия действий <Б> 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 Закупок не достигнута, поскольку указанные торги прошли в отсутствие конкурентной борьбы со стороны их участников и с минимальным снижением, 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 <Б> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.32-888/2020 об административном правонарушении от 23.06.2020, решением от 23.12.2019 (исх. № 05/13103) по делу № 042/01/11-339/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения <Б> к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек. Истекает 23.12.2020 г. (включительно).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное

положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководитель Кемеровского УФАС России с учетом требований частей 1, 2 статьи 4.2 КоАП считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность следующие факты:

совершение <Б> вменяемого правонарушения впервые;

раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение до возбуждения административного производства.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину <Б> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.32 КоАП.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, наличие смягчающих и отсутствие отягчающих административную ответственность обстоятельств, заявления ООО «АЙТИКС» и ООО «КС ИНТЕГРАЦИЯ» об участии в антиконкурентном соглашении, руководитель Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 2 статьи 14.32 КоАП.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <Б> (… года рождения, паспорт <...> место рождения: ..., ИНН …, зарегистрированного по месту жительства: …), занимающего с даты создания по настоящее время должность директора ООО «КС Интеграция» ИНН 5405972980, 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 20 000 (двадцать тысяч) 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.

В соответствии с частью 2 статьи 31.5 КоАП <Б> предоставляется рассрочка исполнения постановления по настоящему делу на срок в пределах трех месяцев с момента вступления настоящего постановления в законную силу, равными долями.

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 1 16 01141 01 0032 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 042/04/14.32-888/2020

УИН 16100500000000667589

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 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.

Руководитель управления