ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.32-1654/2020

о назначении административного наказания

29 октября 2020г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирского УФАС России) – <…>, рассмотрев постановление и.о. прокурора города Новосибирска <…> о возбуждении дела об административном правонарушении от 12.08.2020 года и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «КЛИО» (ИНН 5404030514, ОГРН 1165476073751, 630054, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Тихвинская, д. 1, офис 5), в присутствии директора ООО «КЛИО» <…> и старшего помощника прокурора г. Новосибирска <…>, в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило Постановление и.о. прокурора города Новосибирска <…> о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «КЛИО» от 12.08.2020г., в котором установлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» государственным заказчиком государственного оборонного заказа является федеральный орган исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» или Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», обеспечивающие поставки продукции по государственному оборонному заказу.

На основании пункта 6 вышеуказанной статьи под государственным контрактом по государственному оборонному заказу понимается договор, заключенный государственным заказчиком от имени Российской Федерации с головным исполнителем на поставки продукции по государственному оборонному заказу и предусматривающий обязательства сторон, их ответственность.

В рамках исполнения государственного оборонного заказа в единой информационной системе (далее - ЕИС) государственным заказчиком ФКУ «Исправительная колония № 15 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Новосибирской области» 13.03.2019 размещено извещение № 0351100003119000015 о проведении запроса котировок в электронной форме для заключения государственного контракта на поставку яйца куриного пищевого столового 2 категории (ГОЗ, ОКПД2 01.47.21.000) ГОСТ 31654-2012, начальная максимальная цена контракта 149 310 рублей.

В указанном аукционе ООО «Кармента» и ООО «Клио» принимали совместное участие при этом подавали заявки на участие и ценовые предложения с одного 1Р-адреса: <...> . Ценовое предложение ООО «Клио» составило 149 310 рублей, ООО «Кармента» - 127 980,00 руб. Контракт заключен с ООО «Кармента».

Также ООО «Кармента» и ООО «Клио» принимали совместное участие и подавали заявки на участие и ценовые предложения с одного 1Р-адреса: <...> в электронном аукционе № 0851600003518000157(извещение от 23.08.2018), организованном МКУ «Центр закупок и материально-технического обеспечения Карасукского района Новосибирской области» на поставку продуктов питания (бакалея), с начальной максимальной ценой контракта 2 062 118,09 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона на участие подано 3 заявки. Ценовое предложение ООО «Клио» составило 1 948 701,60 рублей, ООО «Партнер» - 1 959 012,19 рублей; ООО «Кармента» - 2 051 807,50 руб. По итогам аукциона контракт заключен с ООО «Партнер».

На основании пункта 1 части 6 статьи 69 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ («О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) заявка участника ООО «Клио» признана не соответствующей требованиям. ООО «Клио» и ООО «Кармента» подавали первые части своих заявок на участие в электронном аукционе в соответствии с требованиями документации и закона, а также в установленные сроки, в связи с чем у заказчика отсутствовали основания для их отклонения. При этом участники в соответствии с порядком, установленным Законом о контрактной системе знали о необходимости формирования каждой из двух частей поданной ими заявки, в том числе и о необходимости прикладывать к заявке документы и сведения, по которым Единой комиссией принимается двухэтапное решение.

Анализом аукционов при проведении закупочных процедур на ЭТП ООО «РТС-Тендер» выявлено 4 электронных аукциона в которых ООО «Кармента», ООО «Клио», а также ООО «Торгсиб» и индивидуальные предприниматели <...>, <...>, <...> принимали совместное участие, подавая заявки с одного 1Р-адреса: <...> адреса:

- электронный аукцион на поставку консервированных продуктов питания (мясные консервы, мясосодержащие) для нужд ГБУЗ Новосибирской области «Новосибирский областной клинический противотуберкулезный диспансер» с начальной максимальной ценой контракта 2 019 025,43 рублей (извещение № 0351200002917000009 размещено в ЕИС 20.03.2017);
- электронный аукцион на поставку мяса для нужд МКДОУ г. Новосибирска

«Детский сад № 6 «Остров детства» общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением социально-личностного развития детей» с начальной максимальной ценой контракта 456 300 рублей (извещение № 3513 00120617000012 размещено в ЕИС 23.11.2017);

- электронный аукцион на поставку мясной продукции для нужд ФКП «Анозит» с начальной максимальной ценой контракта 4 677 984,20 рублей (извещение № 0551100000117000019 размещено в ЕИС 17.04.2017);
- электронный аукцион на оказание услуг по приготовлению лечебного питания с начальной максимальной ценой контракта 81 060 320 рублей (извещение №

0851200000617003062 размещено в ЕИС 17.07.2017 ГКУ Новосибирской области «Управление контрактной системы»).

Общая начальная (максимальная) цена всех закупок на которых действовали участники антиконкурентного соглашения составляет: 90 425 057,7 рублей.

Из них ООО «Кармента» приняло участие в аукционах на сумму 822 93,5 рублей, а именно: аукционы № 085160000351800157 (начальная максимальная цена контракта (далее - НМЦ контракта) 2 062 118,09 рублей); № 0351100003119000015 (НМЦ контракта 149 310 рублей). Контракт заключен с ООО «Кармента» на сумму 127 980,00 рублей; № 0351200002917000009 (НМЦ контракта 2 019 025,43 рублей). Контракт заключен с ООО «Кармента» на сумму 694 923,50 рублей

ООО «Клио» приняло участие в аукционах на сумму 6 889 412,29 рублей, а именно: аукционы № 085160000351800157 (НМЦ контракта 2 062 118,09 рублей); 0351100003119000015 (НМЦ контракта 149 310 рублей); 0551100000117000019 (НМЦ контракта 4 677 984,20 рублей). Контракты по итогам закупок с ООО «Клио» не заключались.

ООО «ТоргСиб» приняло участие в аукционе 0851200000617003062 (НМЦ контракта 81 060 320 рублей). Контракт заключен с ООО «ТоргСиб» на сумму 86 315 385,90 рублей.

Индивидуальный предприниматель Кудинова <…> принимала участие в следующих аукционах на общую сумму 83 079 345,4 рублей: № 0351200002917000009 (НМЦ контракта 2 019 025,43 рублей), № 0851200000617003062 (НМЦ контракта 81 060 320 рублей). Контракты по итогам закупок с Кудиновой А.В. не заключались.

Индивидуальный предприниматель Митрофанова <…> приняла участие в аукционе № 035130012067000012 (НМЦ контракта 456 300 рублей). Контракт по итогам аукциона с Митрофановой Л.Н. не заключен.

Индивидуальный предприниматель Кошельченко <…> принял участие в аукционе № 035130012067000012 (НМЦ контракта 456 300 рублей). Контракт по итогам аукциона с <...> не заключен.

Индивидуальный предприниматель Репов <…> принял участие в аукционе № 0551100000117000019 (НМЦ контракта 4 677 984,2 рублей). Контракт по итогам аукциона с Реповым А.В. не заключен.

Общая сумма контрактов по вышеуказанным аукционам, заключенным ООО «Торгсиб», ООО «Клио», индивидуальными предпринимателями Митрофановой Л.Н., Кудиновой А.В., Реповым А.В. и группой лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуального предпринимателя <...> составляет 87 138 289,4 рублей.

1Р-адрес <...> закреплен за ООО «Кармента» в рамках договора об оказании услуг связи № 0275-15/у от 01.03.2015. С указанного IP-адреса ООО «Кармента», ИП <...>, ООО «Торгсиб» ООО «Клио» в период с 01.01.2017 по 13.06.2019 осуществляли авторизацию в системе «Сбербанк Бизнес Онлайн». Анализом банковских операций и взаиморасчетов между данными субъектами, установлены экономико-хозяйственные связи, взаиморасчеты по договорам.

ООО «КАРМЕНТА» использует электронный почтовый ящик <...>, ООО «КЛИО» - <...>, ИП <...> - <...>, ООО «Торгсиб» - <...>. авторизация в почтовом сервисе осуществлялась также с использованием IP адреса <...>.

Согласно данным электронных торговых площадок «РТС-тендер» и «Сбербанк АСТ» ООО «Торгсиб», ООО «КЛИО», индивидуальные предприниматели <...>, <...>, Репов А.В. и группа лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуальный предприниматель <...> на разные электронные торги, связанные с поставкой продуктов питания, подают заявки и ценовые предложения с одного IP-адреса, выделенного ООО «Кармента».

Должностные лица ООО «Кармента» располагают (располагали) учредительными и иными документами ООО «Торгсиб», ООО «Клио», ООО «Кармента», индивидуальных предпринимателей Митрофановой Л.Н., Кудиновой А.В., Репова А.В. по вопросам деятельности хозяйствующих субъектов, в том числе, сведениями об участии в торгах.

Так, при исследовании жесткого диска, изъятого при смотре территорий, помещений, документов ООО «Кармента» 11.10.2019, установлено, что в папках «Рабочее место 1», «Рабочее место 2», «Рабочий стол-2», скопированных с рабочего компьютера ООО «Кармента, присутствуют вторые части заявок ИП Митрофановой JI.H; ООО «Клио» и ООО «ТоргСиб», паспорта руководителей <…>, <…> файлы ИП Кудиновой А.В. и ИП Репова А.В. (докладная записка ИП Репова А.В. директору МКОУ ДОД ГООЦ «Тимуровец», гарантийные письма Кудиновой А.В.)

Таким образом, имея единую инфраструктуру, финансово-хозяйственные связи ООО «Торгсиб», ООО «Клио», индивидуальные предприниматели Митрофанова JI.H., <...>, Репов А.В. и группа лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуальный предприниматель <...>, являясь субъектами-конкурентами, действующими на одном товарном рынке, отказываются от конкурентной борьбы в интересах друг друга.

Следовательно, действия по использованию единой инфраструктуры, возможны исключительно в результате реализации достигнутых ответчиками договоренностей, направленных на достижение единой цели поддержания цен на торгах, путем устранения конкуренции.

В аналитическом отчете отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России от 16.04.2020г. содержатся выводы о том, что действия ответчиков были направлены на ограничение конкуренции при проведении торгов.

Решением комиссии Новосибирского УФАС России от 13.07.2020 установлен факт заключения и реализации между ООО «Торгсиб», ООО «Клио», индивидуальными предпринимателями Митрофановой Л.Н., Кудиновой А.В., Реповым А.В. и группой лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуального предпринимателя <...> антиконкурентного соглашения (картеля), которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с ч. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЭ «О защите конкуренции» конкуренция - 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 п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЭ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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 административную ответственность, предусмотренную ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.

В силу ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным ст. 14.32 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Комиссией Новосибирского УФАС России в действиях ООО «Торгсиб», ООО «Клио», индивидуальных предпринимателей Митрофановой Л.Н., Кудиновой А.В., Репова А.В. и группы лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуального предпринимателя <...> установлено нарушение п.2 ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между указанными лицами, которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

Таким образом, юридическим лицом - ООО «Клио» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.

Факт нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» подтверждается Решением Новосибирского УФАС России по делу № 054/01/11-370/2020, возбужденному 04.03.2020г.

Вышеуказанное решение Новосибирского УФАС России вступило в законную силу, в судебном (ином) порядке не отменено.

В соответствии с ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ 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 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.

ООО «КЛИО» заключив недопустимое в соответствии с законодательством соглашение с ООО «Торгсиб», ИП <...>, ИП <...>, ИП Репов А.В. и группой лиц в составе ООО «Кармента» и ИП <...> которое привело или могло привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах нарушило ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 2017-2019 гг.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

При рассмотрении дела обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

При рассмотрении дела, установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность. К обстоятельствам, отягчающим административную ответственность ООО «КЛИО» относятся совершение длящегося административного правонарушения (п. 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ).

При составлении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении директор ООО «КЛИО» представил следующие пояснения.

С решением комиссии Новосибирского УФАС России от 13.07.2020 по делу № 054/01/11-370/2020 от 04.03.2020 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Клио» не согласно, полагает данное решение незаконным.

Так, УФАС по Новосибирской области указано, что ООО «КЛИО» нарушило пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключив антиконкурентное соглашение с ООО «Торгсиб», ООО «КЛИО», ИП Митрофановой Л.Н, ИП ИП Кудиновой А.В., ИП Реповым А.В. и группой лиц в составе ООО «Кармента», ИП <...>, для участия в электронных аукционах № 0851600003518000157, № 0351100003119000015 и №0551100000117000019.

ООО «КЛИО» считает, что при участии в вышеупомянутых аукционах не было допущено нарушений закона, велась честная борьба, и победителем был признан тот участник, чье ценовое предложение было ниже, чем ООО «КЛИО». ООО «КЛИО» не является победителем ни в одном из указанных аукционов №0851600003518000157, №0351100003119000015 и № 0551100000117000019.

Аукцион № 0851600003518000157.

Объектом закупки данного аукциона была поставка продуктов питания. В аукционе также приняли участие ООО «Кармента», ООО «Партнер». ООО «КЛИО» было подано ценовое предложение на 5,50% ниже НМЦК, в связи с чем последнее могло

быть признано победителем. Но по итогам рассмотрения вторых частей заявок ООО «КЛИО» не было допущено к дальнейшей борьбе.

Аукцион № 03 51100003119000015.

Объектом закупки данного аукциона была поставка яйца куриного столового. В аукционе также приняло участие ООО «Кармента». Аукцион проходил в форме запроса котировок, то есть каждый участник подавал ценовое предложение, о котором другие участники знать не могли. ООО «КЛИО» было подано ценовое предложение, совпадающее с НМЦК аукциона, поскольку поставка яиц, по мнению участника, могла быть осуществлена по цене, определенной изначально Заказчиком, которая соответствовала среднерыночной. Другим участником аукциона была предложена более низкая цена, чем НМЦК. В связи с этим ООО «КЛИО» не было признано победителем.

Аукцион № 0551100000117000019.

Объектом закупки данного аукциона были поставка мясной продукции. В аукционе также приняли участие ИП Репов А.В., ООО «ВЕЛИТОН», ООО «БИНКОМ», ООО «АНИСА-К», и еще одна компания, данные о которой обезличены в протоколе аукциона, и заявка которой была признана не соответствующей ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». ООО «КЛИО» было подано ценовое предложение на 36,50% ниже НМЦК. Однако еще два участника подали предложения ниже, чем ООО «КЛИО». Победителем признано «ВЕЛИТОН».

Согласно ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» информация о проведении электронных аукционов является открытой, доступной и размещается на сайте http://www.zakupki.gov.ru.

Для участия в аукционе необходимо соответствовать указанным в объявлении об аукционе требованиям. ООО «КЛИО», также, как и иные участники аукционов №0851600003518000157 (2 участника), №0351100003119000015 (1 участник) и №0551100000117000019 (6 участников), узнавало о проведении аукционов с сайта и подавало заявки и ценовые предложения согласно требованиям ФЗ от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

ООО «КЛИО» считает, что при участии в трех указанных выше аукционах, подавая ценовые предложения в силу возможностей своей компании на исполнение того или иного контракта, стараясь всегда идти на максимально возможное снижение НМЦК, что является приоритетным при участии в государственных закупках и соответствует сути их проведения, ООО «КЛИО» не было допущено нарушений закона, которые бы привели к вменению последнему признаков заключения антиконкурентного соглашения, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 1Э5-ФЗ «О защите конкуренции».

В остальных аукционах, указанных в Определении и Решении УФАС по Новосибирской области от 10.03.2020г., ООО «КЛИО» не принимало участия, с другими лицами не заключало никаких устных или письменных соглашений.

С учетом изложенного, директор ООО «КЛИО» считает, что в действиях ООО «Клио» отсутствует состав какого-либо административного правонарушения.

Указанные пояснения не могут являться основанием для прекращения рассмотрения дела по тем основаниям, что факт нарушения ООО «КЛИО» п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен решением по делу №054/01/11-370/2020 от 13.06.2020г., которое вступило в законную силу и в судебном (ином) порядке не отменено.

Действующими нормами права возможность пересмотра комиссионного принятого решения антимонопольного органа при административном делопроизводстве не предусмотрена.

Таким образом, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Расчет штрафа без учета обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность:

Максимальный штраф (МаксШ): 1/2 от 4 550 420.19 *= 2 275 210,095*

Минимальный штраф (МинШ): 1/10 от 4 550 420.19 *= 455 042,019*

Административный штраф =МинШ + (МаксШ-МинШ)/2 = 455 042,019 + (2 275 210,095 – 455 042,019)/2 = 1 365 126,228

Расчет обстоятельств отягчающих административную ответственность:

Отягчающие обстоятельства = (МаксШ - МинШ)/8 = (2 275 210,095 – 455 042,019)/8 = 227 521,0095

Расчет размера административного штрафа, подлежащего применению:

Рекомендуемый административный штраф 1 365 128,228 + 227 521,0095 = 1 592 649,24 руб.

Согласно налоговой декларации по налогу на прибыль организаций за 2019 год ООО «КЛИО» сумма выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2019 год составила 63 297 012 рублей.

1/25 совокупного размера суммы выручки составляет: 63 297 012*/25= 2 531 880,48руб.*

Руководствуясь ч. 2 ст. 14.32, ст. 23.48, ч. 1 ст. 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – ООО «КЛИО» (ИНН 5404030514, ОГРН 1165476073751, 630054, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Тихвинская, д. 1, офис 5) виновным в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.
2. Назначить юридическому лицу - ООО «КЛИО» (ИНН 5404030514, ОГРН 1165476073751, 630054, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Тихвинская, д. 1, офис 5) административное наказание в виде административного штрафа в размере ***1 592 649,24 рублей*** (один миллион пятьсот девяносто две тысячи шестьсот сорок девять рублей двадцать четыре копейки).

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушений на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 161 1 16 011410 01 0032 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000734383.

Назначение платежа: административные штрафы за нарушение антимонопольного законодательства.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.