Постановление по делу

об административном правонарушении № 015/04/14.32-120/2019

(УИН_____)

03 июля 2019 г. **г. Владикавказ**

Заместитель руководителя Северо-Осетинского УФАС России Кайтуков Георгий Борисович, рассмотрев протокол и материалы административного дела № 015/04/14.32-120/2019 о нарушении ООО «Строитель-Мпункта 2 части 1 статьи 11 федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», административная ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии директора ООО «Строитель-М» - М.В. Д.,

УСТАНОВИЛ:

Северо-Осетинским УФАС России рассмотрено дело № 02-08/05-10-18 в отношении ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К» по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По результатам рассмотрения дела № 02-08/05-10-18 Комиссия Северо-Осетинского УФАС России 29.03.2019 г. приняла решение (исх. № 979/1 от 29.03.2019 (далее – Решение по делу № 02-08/05-10-18), которым установлено следующее.

По результатам исполнения поручения ФАС России от 06.07.2018 № АЦ/51668/18, мониторинга информации представленной по запросам Северо-Осетинского УФАС России, в том числе электронными торговыми площадками, а также сведений, размещенных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «zakupki.gov.ru», в действиях ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К» установлены признаки нарушения пункта 2 части 1статьи 11 Закона о защите конкуренции, в части заключения устного соглашения, результатом которого явилось снижение начальной (максимальной) цены аукциона в электронной форме с реестровым номером 0310300023517000003 на выполнение работ по выкашиванию газонов в г. Алагир в 2017 году, для создания видимости конкурентной борьбы.

На основании изложенного издан приказ Северо-Осетинского УФАС России о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 12.10.2018 № 138 по признакам нарушения ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К» пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите

конкуренции.

По сведениям, представленным электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП», ООО «Строитель-М» вместе с ООО «Терминал-К» принимало участие в электронном аукционе с реестровым номером 0310300023517000003.

В ходе проведения электронного аукциона № 0310300023517000003 до окончания сроков подачи заявок подано 2 заявки, зарегистрированные оператором электронной торговой площадки – ООО «Терминал-К» и ООО «Строитель-М». Участники вели себя следующим образом:

Номер аукциона	Наименование участника	IP-адрес подачи заявок участниками	НМЦК	Снижение	Победитель/цена контракта
0310300023517000003	ООО «Строитель-М»	46.245.135.130	1084993.00	1,5%	ООО «Строитель-М» 1068718,09
0310300023517000003	ООО «Терминал-К»	46.245.135.130	1084993.00	1%	ООО «Строитель-М» 1068718,09

Как следует из документов, предоставленных АО «ЕЭТП» участниками ООО «Терминал-К» и ООО «Строитель-М» при участии в вышеуказанных электронных аукционах использовался IP-адрес подачи заявок **46.245.135.130.** Установлено, что провайдером указанного IP-адреса является ООО «Иртелком».

В ходе анализа данных, представленных электронной торговой площадкой АО «ЕЭТП», установлено, что данные организации участвовали также в электронных аукционах с реестровыми номерами 0310200000317001364 (подана 1 заявка – ООО «Строитель-М», контракт заключен) и 0310200000317001340 (подана одна заявка – ООО «Терминал-К», контракт заключен). При этом в обоих случаях при подписании контракта победителем использовался один и тот же IP-адрес подписания контракта – **37.75.195.57.** Провайдером указанного IP-адреса также является ООО «Иртелком».

В соответствии с данными ЕГРЮЛ юридическим адресом ООО «Строитель-М» является адрес:.

Предоставление одного и того же 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. Данная особенность организации доступа к сети Интернет свидетельствует о наличии единой физической точки доступа в сеть Интернет у ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К», что возможно только при непосредственной координации действий между участниками, как на этапе создания, так и на этапе последующего функционирования созданной сети.

Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно 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 ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К» возможны исключительно в результате достигнутых договоренностей.

На заключение устного антиконкурентного соглашения между ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К», реализация которого привела к поддержанию цены при проведении электронного аукциона с реестровым номером 0310300023517000003 указывает также следующее:

- совершение ответчиками юридически значимых действий на рассматриваемом аукционе, таких как подача ценовых предложений и подписание контракта, используя единую инфраструктуру;

- синхронная подача ценовых предложений с незначительным снижением цены (ООО «Терминал-К» подано ценовое предложение 1074143,06 -1 % снижения в 11:00:24, ООО «Строитель-М» подано ценовое предложение 1068718.09 – 1,5 % в 11:01:21);

- участие ответчиков в электронных аукционах с реестровыми номерами 0310200000317001364 (подана 1 заявка – ООО «Строитель-М», контракт заключен) и 0310200000317001340 (подана одна заявка – ООО «Терминал-К», контракт заключен), с использованием одного и того же IP-адреса подписания контракта.

Таким образом, действия ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К», и соответственно результат торгов при участии в аукционе в электронной форме с реестровым номером 0310300023517000003 на выполнение работ по выкашиванию газонов в г. Алагир в 2017 году, а именно искусственное снижение начальной (максимальной) цены контракта направлены на создание видимости конкурентной борьбы и заключение контракта с одним из участников антиконкурентного соглашения.

Решением по делу № 02-08/05-10-18 ООО «Строитель-М» и ООО «Терминал-К» признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении и участии (реализации) соглашения, которое привело к искусственному снижению начальной (максимальной) цены контракта при участии в аукционе в электронной форме с реестровым номером 0310300023517000003 (изготовлено в полном объеме 29.03.2019 г.; исх. № 979/1 от 29.03.2019).

Установлено, что ООО «Строитель-М» имело возможность соблюдения правил и норм, закрепленных Законом о защите конкуренции, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

ООО «Строитель-М» в своих объяснениях по делу об административном правонарушении пояснил, что никакой договоренности с «Терминал-К» у него не было.

Согласно пункту 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.

В силу части 2 статьи 8 Закона о защите конкуренции, совершение лицами, указанными в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, действий по соглашению не относится к согласованным действиям, а является соглашением.

Нарушение пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции предусматривает ответственность для хозяйствующих субъектов в соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Согласно пункту 2 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации.

В соответствии с частью 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции установлено, что за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации, несут ответственность, предусмотренную законодательством РФ.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 КОАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Северо-Осетинского УФАС России от 29.03.2019 по делу № 02-08/05-10-18 о нарушении антимонопольного законодательства, на основании вышеизложенного, в действиях ООО «Терминал-К» установлен факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и участии в соглашении, которое привело к снижению цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме от № 0310300023517000003.

Таким образом в действиях ООО «Строитель-М» содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.14.32 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ предусмотрено, что юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Во время совершения административного правонарушения действовала следующая редакция части 2 статьи 14.32 КоАП.

Согласно части 2 статьи 14.32 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.**

Факт совершения административного правонарушения ООО «Строитель-М» подтверждается решением Комиссии Северо-Осетинского УФАС России от 29.03.2019 № 02-08/05-10-18, протоколом об административном правонарушении от 21.06.2019 № 015/04/14.32-120/2019, а также другими материалами дела об административном правонарушении.

Время совершения административного правонарушения – 02 мая 2017 года – дата проведения аукциона в электронной форме с реестровым номером 0310300023517000003.

Место совершения административного правонарушения – РСО-Алания, Алагирский район, г. Алагир, ул. Революции, д.30.

Срок давности привлечения ООО «Строитель-М» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

ООО «Строитель-М» впервые привлекается к административной ответственности по ч. 2 ст.14.32 КоАП РФ.

Данное обстоятельство, в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ расценивается как смягчающее административную ответственность.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность не выявлено.

Штраф, подлежащий наложению на ООО «Строитель-М», определялся следующим образом:

- Исходные данные, используемые для исчисления размера административного штрафа (с учетом санкции):

- дата (период) совершения административного правонарушения – 2017 год;

- дата выявления административного правонарушения (дата издания Приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства) – 12.10.2018 года;

- дата принятия (изготовления в полном объеме) решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства – 29.03.2019 года;

- совокупный размер суммы выручки за календарный год, предшествующий году, в котором выявлено административное правонарушение – 8083839,00 рублей;

- начальная стоимость предмета торгов – 1084993,00;

- пороговые значения величины размера административного штрафа, ниже и (или) выше которых он не может быть наложен - 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;

- обстоятельства (их количество и величина, используемая для исчисления размера штрафа), смягчающие (1) и (или) отягчающие административную ответственность – 0.

- В случае совершения юридическим лицом административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ размер административного штрафа исчисляется следующим образом– в случае, когда нарушение произошло при проведении торгов – из размера начальной стоимости предмета торгов (сумма НМЦК электронного аукциона № 0310300023517000003 - 1084993,00);

- Определялся максимальный размер административного штрафа (МаксШ), составляющий: 50% начальной стоимости предмета торгов - в случае, если нарушение произошло при проведении торгов. 50 % от суммы НМЦК электронного аукциона № 0310300023517000003 – 542496,50 рублей (МаксШ).

- Определялся минимальный размер административного штрафа (МинШ), составляющий 10% начальной стоимости предмета торгов – в случае, если нарушение произошло при проведении торгов. 10% от суммы НМЦК электронного аукциона № 0310300023517000003 – 108499,30 (МинШ).

- Определялся базовый штраф (БШ), составляющий сумму минимального размера административного штрафа и половины разности максимального и минимального размеров административного штрафа:

108499,30(МинШ)+(542496,50 МаксШ – 108499,30 МинШ)/2 = 325497,9 (БШ).

- Определялся обстоятельства, отягчающие (ОО-0) и смягчающие административную ответственность (ОС-1). Применяемое для целей исчисления размера административного штрафа, подлежащего наложению, значение обстоятельств, отягчающих и обстоятельств, смягчающих административную ответственность (за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ) принимается равным одной восьмой разности максимального и минимального размеров административного штрафа.

- Исчислялся размер административного штрафа, подлежащего наложению (ПШ), следующим образом: 325497,9 БШ + (ОО (0) x n) – (ОС (0) x n (1)) = 325498,9 (ПШ), где n – количество обстоятельств, отягчающих или смягчающих административную ответственность. При этом, при наличии обстоятельств, предусмотренных пунктом 5 (предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение вредных последствий административного правонарушения) и пунктом 6 (добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда) части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, штраф подлежащий наложению, определяется в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения (МинШ).
- В соответствии с Методическими рекомендациями ФАС России по исчислению размера административного штрафа, если ПШ больше 4% совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), то штраф назначается в размере, равном 4 % совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

10% от НМЦК = 108499,30 (МинШ) ООО «Строитель-М», что меньше размера 4% от суммы выручки ООО «Строитель-М» за 2017 год, равном 323354,00 (сумма выручки ООО «Строитель-М» за 2017 год = 8083839,00 рублей).

Таким образом, административный штраф, подлежащий наложению на юридическое

лицо ООО «Строитель-М» был определен в размере 108499,30 рублей (10% от суммы НМЦК электронного аукциона № 0310300023517000003), не превышающим 4 % от выручки ООО «Строитель-М» за 2017 год.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьями 1.7, 4.1, 14.32 КоАП РФ, а также статьями 23.48 и 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Строитель-М» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить ООО «Строитель-М» наказание в виде административного штрафа в размере - 108499,30 рублей (ста восьми тысяч четырехсот девяноста девяти рублей тридцати копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 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 настоящего Кодекса.

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

Лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс: 8 (8672) 54-52-52) копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

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 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд или вышестоящему должностному лицу в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя **Г. Б. Кайтуков**