

ПРОТОКОЛ № ____

об административном правонарушении

«12» марта 2019 г.

г. Саранск, пр. Ленина, 14

11.00 ч

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия, рассмотрев материалы, указывающие на событие административного правонарушения, признала их достаточными для возбуждения дела в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Оптовая Поволжская компания» (далее, также – ООО «ОПК») (ИНН 1326215934, ОГРН 1101326002106) по части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), поводом к возбуждению дела послужило принятие комиссией антимонопольного органа решения от 30.11.2018 г. №721, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации,

на составлении протокола присутствовал директор ООО «ОПК» - <...>, приказ о назначении на должность директора от 30 июля 2010 года б/н, решение от 21.01.2019 года №1,

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления контроля соблюдения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами при участии в электронных аукционах антимонопольным органом выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях участников аукциона №0109200002417001919 – закупка комплекта музыкальных инструментов для объекта «Средняя школа на 800 мест в г. Рузаевка Рузаевского муниципального района» ИП <...> и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934).

Решением Мордовского УФАС России от 30.11.2018 г. №721 действия ИП <...> и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934), выразившиеся в заключении соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело к поддержанию цен на торгах №0109200002417001919, и участии в данном соглашении, признаны нарушающими требования пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Существо нарушения выразилось в следующем.

Государственным казенным учреждением «Управление капитального строительства Республики Мордовия» в 2017 году проведен аукцион №0109200002417001919 – закупка комплекта музыкальных инструментов для объекта «Средняя школа на 800 мест в г. Рузаевка Рузаевского муниципального района», в котором принимали участие следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Мелодия», ООО «Музыкальная планета», ИП <...>, ООО «Флойд», ООО «Гриф», ИП <...>, ООО «Веста-Рост», ИП <...>, ООО «Оптовая Поволжская компания». По результатам проведенного аукциона победителем признано ООО «Оптовая Поволжская компания», заключен государственный контракт №0109200002417001919 от 12 сентября 2017 года.

ООО «Оптовая Поволжская компания» осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: г. Саранск, ул.Васенко, дом 36. Согласно выписке из ЕГРЮЛ учредителем общества является <...>, директором <...> Основной вид деятельности – торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием, код 46.73, также еще 15 дополнительных видов деятельности.

ИП <...> фактически осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: г. Саранск, ул.Коммунистическая, 25. Согласно выписке из ЕГРИП основной вид деятельности – деятельность туристических агентств и туроператоров, код 79.1, также еще 26 дополнительных видов деятельности.

На основании представленной информации от электронных торговых площадок Мордовским УФАС России установлено следующее.

ИП <...>

ООО «Оптовая Поволжская компания» - ИНН 1326215934, КПП 132701001, ОГРН 1101326002106, адрес электронной почты ortkomp@gmail.com, юридический адрес: 430030, Российская Федерация, Республика Мордовия, г. Саранск, ул. Васенко, дом 38, офис 4, фактический адрес: 430030, Российская Федерация, Республика Мордовия, г.Саранск, ул. Васенко, дом 38, офис 4.

АО «Единая электронная торговая площадка» представлена в адрес Управления следующая информация по аукциону №0109200002417001919 – закупка комплекта музыкальных инструментов для объекта «Средняя школа на 800 мест в г. Рузаевка, Рузаевского муниципального района»:

Наименование	Решение о соответствии заявок	IP адрес подачи заявок участниками	IP адрес подписания контракта победителем

участников				
Общество с ограниченной ответственностью «Мелодия»	Не соответствует по части 1	109.195.98.211-109.195.98.211		
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «МУЗЫКАЛЬНАЯ ПЛАНЕТА»	Не соответствует по части 1	178.252.126.196-178.252.126.196		
ИП	Не соответствует по части 1	188.170.81.158-188.170.81.158		
Общество с ограниченной ответственностью «Флойд»	Не соответствует по части 1	195.218.140.78-195.218.140.78		
Общество с ограниченной ответственностью «Гриф»	Не соответствует по части 1	185.41.187.206-185.41.187.206		
Индивидуальный предприниматель	Не соответствует по части 1	62.33.108.18-62.33.108.18		
Общество с ограниченной ответственностью «Оптовая Поволжская компания»	Соответствует по части 2	83.234.149.97-83.234.149.97	Победитель (процент снижения 0%, НМЦ и цена заключенного контракта 1048395,21)	83.234.149.97-83.234.149.97
Индивидуальный предприниматель	Соответствует по части 2	83.234.149.97-83.234.149.97		
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ВЕСТА-РОСТ»	Не соответствует по части 1	62.33.108.18-62.33.108.18		
Общество с ограниченной ответственностью «Мелодия»	Не соответствует по части 1	109.195.98.211-109.195.98.211		

По результатам анализа данного аукциона установлено:

1. Подача заявок на участие в аукционе ИП и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934) осуществлялась с одного IP адреса 83.234.149.97-83.234.149.97.

2. Соперничество между указанными участниками аукциона отсутствует (были поданы одинаковые ценовые предложения с разницей во времени, вследствие чего процент снижения начальной максимальной цены контракта составил 0%).

В данном случае участники аукциона действуют на рынке оказания услуг по поставке инструментов музыкальных, не включенных в другие группировки (ОКПД 32.20.15.190).

Согласно ответу АО «Компания ТрансТелеком» в период с 01.01.2016 года по 01.03.2018 года IP адрес 83.234.149.97-83.234.149.97 был выделен ИП договор от 26.04.2013 года №169.

Адрес установки пользовательского (оконечного) оборудования: г. Саранск, ул. Коммунистическая, д.25.

IP адрес 83.234.149.97-83.234.149.97 является статическим, техническая возможность одновременного использования указанного IP адреса в один момент времени несколькими пользователями отсутствует.

IP-адрес называют статическим (постоянным, неизменяемым), если он назначается пользователем в настройках устройства, либо назначается автоматически при подключении устройства к сети и не может быть присвоен другому устройству.

На основании данного утверждения можно сделать вывод о том, что ИП и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934) подают заявки на участие в аукционах с одного устройства, которому присвоен IP адрес 83.234.149.97-83.234.149.97, адрес подачи заявок - г. Саранск, ул. Коммунистическая, д.25.

Приказом №69-од 11 апреля 2018 года Мордовским УФАС России было возбуждено дело №215 по признакам нарушения ООО «Оптовая Поволжская компания» и ИП пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии в аукционах №№0109200002417001919, 0109200002416003233.

В процессе рассмотрения дела №215 Комиссией установлено, что рынок, на котором ответчиками было совершено

правонарушение, выразившееся в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении (картеле), которое привело к поддержанию цен на торгах №0109200002416003233, №0109200002417001919 (АО «Единая электронная торговая площадка»), различен.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к выводу о необходимости разделения дела №215 путем выделения в отдельное производство рассмотрение действий и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934), содержащих признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении (картеле), которое привело к поддержанию цен на торгах №0109200002417001919 (АО «Единая электронная торговая площадка») в отдельное производство (определение от 13.11.2018 года №795).

Приказом Мордовского УФАС России от 13.11.2018 года №133-од в отношении ИП и ООО «Оптовая Поволжская компания» (ИНН 1326215934) было возбуждено дело №602.

Комиссией Мордовского УФАС России в рамках рассмотрения дела №215 (приказ о возбуждении дела от 11.04.2018 года №69-од) уже рассматривались действия ООО «Оптовая Поволжская компания» и ИП при участии в аукционе №0109200002417001919 на предмет содержания признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», и было установлено следующее.

ООО «Оптовая Поволжская компания» представлены объяснения к заседанию Комиссии (вх. от 27.04.2018 года №1712), согласно которым общество указало следующее.

ООО «Оптовая Поволжская компания» согласно с доводами Управления, изложенными в определении о назначении дела №215 от 11.04.2018 года №282, однако, общество не принимало участие в каком-либо сговоре на торгах. Отсутствие соперничества на торгах обусловлено изначальной бессмысленностью дальнейшего участия общества в аукционе в случае, если бы участники начали снижать цену на торгах. ООО «Оптовая Поволжская компания» определило для себя такую тактику участия в аукционах, как заключение контрактов по цене, равной начальной (максимальной) цене контракта, либо отказываться от заключения контракта совсем.

Тот факт, что ООО «ОПК» и ИП <...> используется один IP-адрес подачи заявок общество объясняет тем, что директор <...> ввиду постоянного передвижения нередко осуществлял подачу заявок от имени ООО «ОПК» с личного ноутбука Lenovo IDEA 110-15ACL в общественных местах.

Так, в частности, общество указывает, что подача заявок на электронные торги №0109200002417001919 осуществлялась из общественного места кафе «БонБон», расположенного по адресу: г. Саранск, ул. Коммунистическая, д.23 с использованием подключения к общественным wi-fi сетям.

Также в своих объяснениях (вх. от 27.04.2018 года №1712) общество указало, что второй ответчик по делу, некая ИП <...> также могла пользоваться общественными беспроводными сетями интернет.

Согласно объяснениям ИП <...> (вх. от 27.04.2018 года №1714), индивидуальный предприниматель не располагает достоверной информацией о том, каким образом с технической точки зрения третьи лица могли войти с ней в сговор при участии в торгах.

ИП <...> осуществляет деятельность, связанную с участием в электронных аукционах в рамках хозяйственной деятельности по фактическому адресу: г. Саранск, ул. Коммунистическая, дом 25. По данному адресу ИП <...> использует стационарную точку доступа в интернет – роутер TP-Link TL-WR841N(RU). Указанный роутер настроен на подключение нескольких рабочих устройств для работы с интернетом без пароля, что обусловлено удобством подключения для клиентов и сотрудников. Действия по подаче заявок на участие в аукционах осуществляются <...> В какой-либо сговор при участии в торгах №0109200002417001919 ИП <...> не входила.

ИП <...> письмом вх. от 30.05.2018 года №2206 в адрес Мордовского УФАС России представлена информация об используемом роутере, находящемся в офисе по адресу: г. Саранск, ул. Коммунистическая, дом 25. Указанный роутер настроен на подключение нескольких рабочих устройств для работы с интернетом без пароля. Точка доступа находится у рабочего стола сотрудника, рядом с окном, выходящим на ул. Коммунистическая (1 этаж). Сигнал роутера доступен для третьих лиц, находящихся рядом с офисом.

Согласно представленной Федеральной службой по финансовому мониторингу информации (письмо вх. от 17.09.2018 года №21-дсп) между ответчиками, а также между ИП. и организациями, входящими в группу лиц с ООО «ОПК», за период с 01.01.2013 года по август 2018 года были установлены финансовые взаимоотношения: предоставление займа в 2013, 2016, 2017гг.

Для подтверждения вышеуказанных финансовых операций между ответчиками Мордовским УФАС России были направлены запросы в кредитные организации, в которых у ответчиков имеются расчетные счета: <...>.

Согласно представленной АО <...> информации (письмо вх. от 27.06.2018 года №2638) ИП в АО <...> 19 февраля 2016 года открыт расчетный счет <...>; IP-адрес, с которого ИП осуществлялся доступ к системе «Банк-Клиент» - 83.234.149.97.

Кредитной организацией также представлена выписка по операциям на счете <...>. Сведения, содержащиеся в данной выписке, подтверждают финансовые взаимоотношения между ответчиками:

1. <...>

Согласно представленной <...> информации (письмо вх. от 15.10.2018 года №4450) ООО «Оптовая Поволжская компания» имеет открытый расчетный счет <...> в <...>. IP-адрес, с которого ООО «Оптовая Поволжская компания» осуществлялся доступ к системе «Банк-Клиент» с 29.09.2015-28.12.2017гг. - 83.234.149.97.

Кредитной организацией также представлена выписка по операциям на счете <...>. Сведения, содержащиеся в данной

выписке, подтверждают финансовые операции между ответчиками:

1. <...>

Согласно представленной <...> информации (письмо вх. от 22.06.2018 года №9дсп) ООО «Оптовая Поволжская компания» 20 марта 2017 года открыт расчетный счет <...> в <...>. IP-адрес, с которого ООО «Оптовая Поволжская компания» осуществлялся доступ к системе «Бизнес Онлайн», в том числе, 83.234.149.97.

Кредитной организацией также представлена выписка по операциям на счете <...>. Сведения, содержащиеся в данной выписке, подтверждают финансовые операции между ответчиками, указанные в выписке АО <...>, <...> (АО).

В процессе рассмотрения дела №215 инспекцией Мордовского УФАС России была проведена внеплановая выездная проверка ИП на основании приказов руководителя Мордовского УФАС России от 15.06.2018 года №92-од, от 27.06.2018 года №93-од, целью и задачей которой являлось получение информации, необходимой для наиболее полного рассмотрения дела №215.

В ходе проверки в действиях ИП <...> и ООО «Оптовая Поволжская компания» выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при участии в аукционе №0109200002417001919.

Согласно части 7 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» положения статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» не распространяются на соглашения между хозяйствующими субъектами, входящими в одну группу лиц, если одним из таких хозяйствующих субъектов в отношении другого хозяйствующего субъекта установлен контроль либо если такие хозяйствующие субъекты находятся под контролем одного лица, за исключением соглашений между хозяйствующими субъектами, осуществляющими виды деятельности, одновременное выполнение которых одним хозяйствующим субъектом не допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пунктам 1,2 части 8 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» под контролем понимается возможность физического или юридического лица прямо или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) определять решения, принимаемые другим юридическим лицом, посредством распоряжения более чем пятьюдесятью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный (складочный) капитал юридического лица, и (или) осуществления функций исполнительного органа юридического лица.

На основании вышеизложенного при конкретных обстоятельствах на действия ООО «Оптовая Поволжская компания» и ИП <...> при участии в аукционе №0109200002417001919 положения статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» распространяются.

Вышеуказанная информация, а также анализ действий ООО «Оптовая Поволжская компания» и ИП при участии в аукционе №0109200002417001919, а именно: отсутствие торга между участниками, процент снижения НМЦК 0%, один IP-адрес подачи заявок 83.234.149.97 указывает на наличие признаков нарушения в действиях ООО «Оптовая Поволжская компания» и ИП Мельниковой Ю.В. при участии в аукционе №0109200002417001919 пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности доказательств.

Ответственность за совершение вышеуказанных действий устанавливается частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

Состав нарушения образуют:

Объективная сторона – действия, выразившееся в заключении и реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело к поддержанию цен на торгах.

Факультативными признаками объективной стороны правонарушения являются место, время и способ совершения правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г. Саранск, ул.Коммунистическая, д.25.

Дата совершения административного правонарушения: с 22.08.2017 г. по 12.09.2017 г.

Факт нарушения установлен решением Комиссии от 30.11.2018 г. №721.

Способ совершения - заключение и реализация антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело к поддержанию цен на торгах.

Объект правонарушения - отношения, охраняемые антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Субъект правонарушения – ООО «ОПК».

Субъективная сторона - вина юридического лица в совершении административного правонарушения.

Вина ООО «ОПК» в указанном административном правонарушении установлена, подтверждается решением комиссия

Мордовского УФАС России от 30.11.2018 г. №721. Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП формы вины не выделяет, следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях особенной части КоАП возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению; обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат (пункт 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Таким образом, как следует из материалов дела № 602 и установленных обстоятельств, субъективная сторона заключается в том, что у ООО «ОПК» имелась возможность для соблюдения требований Закона о защите конкуренции. Однако, ООО «ОПК» не приняло все зависящие от него меры по соблюдению Закона о защите конкуренции, совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Срок давности привлечения ООО «ОПК» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек.

Учитывая вышеизложенное, в действиях ООО «ОПК» присутствует событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

ООО «ОПК» надлежащим образом уведомлено о времени и месте составления протокола (уведомление о составлении протокола от 08.02.2019 г. №482, получено директором. 11.02.2019 г.).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(ФИО физического лица, законного представителя юридического лица, защитника, их объяснения)

С протоколом ознакомлен _____

Права и обязанности разъяснены и понятны _____

Русским языком владею, в услугах переводчика не нуждаюсь _____

Подпись лица, в отношении которого ведется производство
об административном правонарушении

(ФИО физического лица или законного представителя
юридического лица, расшифровка подписи, наименование
должности, реквизиты документа, удостоверяющего
его служебное положение, либо реквизиты доверенности
уполномоченного законным представителем лица
на участие в административном производстве.

В случае отказа от подписания протокола
делается отметка об отказе от подписания)

В соответствии со статьей 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Подпись должностного лица, _____ /<...> – главный специалист-эксперт
отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства
составившего протокол _____ Мордовского УФАС России/

Копию протокола получил _____ «___» _____ 2019 г.

Подпись лица, получившего протокол _____ / _____
об административном правонарушении _____
(расшифровка подписи)