

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.01.2018г. № 261 и материалы дела № 05-11-01/2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении **Общества с ограниченной ответственностью «Разгуляй»** (ИНН 5638062455, ОГРН 1135658011697 от 02.04.2013 МИФНС № 10 по Оренбургской области, адрес (место нахождения): 460508, Оренбургская обл., Оренбургский р-н, п. Ленина, ул. Заречная, д. 75) (далее – ООО «Разгуляй», Общество), в отсутствие представителя Общества, извещенного о месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом,

оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст.26.11 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с ч. 1 ст.39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ) антимонопольной орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

За нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (ст. 37 Закона № 135-ФЗ).

Согласно ч. 1 ст. 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, в том числе предусмотренных ст.14.31-14.33 КоАП РФ. Рассматривать дела об административных правонарушениях по указанным статьям вправе руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители (п. 2 ч. 2 ст. 23.48 КоАП РФ).

В силу ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [ст. 14.9](#), [14.31](#), [14.31.1](#) - [14.33](#) КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

24.03.2017 Оренбургским УФАС России рассмотрено дело № 05-10-07/2016 по признакам нарушения ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО «Медкомплект», ООО «Разгуляй» п. 2 ст. 11 Закона о защите конкуренции. По результатам рассмотрения дела Комиссия Оренбургского УФАС России приняла решение (резюльтивная часть оглашена 15.03.2017), которым установила, что указанные хозяйствующие субъекты при участии в исследуемых Комиссией электронных аукционах (в разных вариантах по составу участников) заключили и реализовали антиконкурентные соглашения, тем самым нарушили запрет, установленный п. 2 ст. 11 Закона № 135-ФЗ.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении между ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО «Медкомплект», ООО «Разгуляй» соглашения в устной форме, реализация которого привела к поддержанию цен на 36 открытых аукционах в электронной форме, проведенных для нужд медицинских учреждений Оренбургской области в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) на поставку товаров, непосредственно торги на которых, прошли в период с 2014 г. по 2016 г. включительно (далее – аукционы).

В перечень рассмотренных аукционов также входят следующие закупки, в которых непосредственно принимало участие ООО «Разгуляй»:

Закупка: изв. № **0153200000216008146**

Предмет закупки: поставка оборудования для нужд ГБУЗ «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер»,

НМЦК: 728 700,00 руб.

Участники: ООО «Разгуляй», ООО «Альянс Плюс».

Закупка объявлена: 27.05.2016

Протокол подведения итогов: 17.06.2016

Победитель: ООО «Разгуляй», с ценой государственного контракта 725 056,05руб. (снижение НМЦК на **0,5%**).

Установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания / дата последнего редактирования	Организация
ООО «Разгуляй»	<i>kalenshina</i>	<i>kalenshina</i> <i>(редакция 2)</i>	30.05.2016 14-59 30.05.2016 16-24	Microsoft
ООО «Альянс Плюс»		<i>kalenshina</i> <i>(редакция 2)</i>	06.06.2016 08-53 06.06.2016 08-53	Microsoft

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие/провайдер	IP адрес при подаче ценовых предложений / провайдер	Ценовые предложения
ООО «Разгуляй»	IP = 95.105.117.252 / АО «Уфанет»	IP =94.41.175.173 / АО «Уфанет»	725 056,05руб.
ООО «Альянс Плюс»	IP = 95.105.117.252 / АО «Уфанет»	-	-

Закупка: изв. № 0153200000215008514

Предмет закупки: поставка медицинского инструмента для нужд ГБУЗ «Городская клиническая больница № 5» города Оренбурга,

НМЦК 980 790,59руб.

Участники: ООО «Альянс Плюс», ООО «Аквилон», ООО «Разгуляй». Заявки ООО «Дин-Медтехника» и ООО «МедЦентр НН» отклонены по 1ым частям.

Закупка объявлена: 08.06.2015

Протокол подведения итогов: 24.06.2015

Победитель: ООО «Альянс Плюс», с ценой государственного контракта 970 982,00руб. (снижение НМЦК на 1%).

В результате рассмотрения документов, входящих в состав заявок участников установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания /дата последнего редактир	Организация
ООО «Разгуляй»	На подачу	kalenshina	kalenshina (редакция 2)	15.06.2015 17-38 15.06.2015 17-38	
ООО «Альянс плюс»	Сведения о товаре	kalenshina	kalenshina (редакция 4)	11.06.2015 15-06 15.06.2015 09-12	
ООО «Аквилон»	1-я часть	kalenshina	kalenshina (редакция 5)	15.06.2015 10-50 15.06.2015 14-45	
ООО «Дин-Медтехника»	Заявка на участие	Admin	Raiba (редакция 2)	15.06.2015 17:17 15.06.2015 17:17	Microsoft
ООО «МедЦентр НН»	Аукцион Оренбург	33	7 (редакция 20)	30.06.2014 19:16 16.06.2015 0:44	

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие/провайдер	IP адрес при подаче ценовых предложений / провайдер	Ценовые предложения
ООО «Разгуляй»	IP =136.169.243.93 / АО «Уфанет»	-	-
ООО «Альянс плюс»	IP = 136.169.243.93 / АО «Уфанет»	IP =136.169.241.190 / АО «Уфанет»	970 982,00руб.
ООО «Аквилон»	IP =136.169.243.93 / АО «Уфанет»	IP =136.169.241.190 / АО «Уфанет»	975 886,00руб.

Закупка: изв. № 0153200000215001546

Предмет: поставка расходных материалов для рентгенологического отделения для

нужд ГБУЗ «Городская клиническая больница № 4» города Оренбурга,

НМЦК 1 829 821,00руб.

Участники: ООО «Канон», ООО «МираМед», ООО «ОренТрейд», ООО «Разгуляй».

Закупка объявлена: 26.02.2015

Протокол подведения итогов: 13.03.2015

Победитель: ООО «ОренТрейд», с ценой государственного контракта 1 811 522,00руб. (снижение НМЦК на **1%**).

В результате рассмотрения документов, входящих в состав заявок участников установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания /дата последнего редактирования	Организация
ООО «ОренТрейд»	Заявка по пленке на ГКБ4	Марина	Марина (редакция 7)	04.03.2015 21-29 04.03.2015 22-52	
ООО «Разгуляй»	Заявка	Марина	Ovmatvienko (редакция 8)	04.03.2015 20-29 05.03.2015 16-28	

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие/ провайдер	IP адрес при подаче ценовых предложений / провайдер связи	Ценовые предложения
ООО «ОренТрейд»	IP =136.169.255.12/ АО «Уфанет»	IP =31.13.144.42 / ПАО «Вымпелком»	1 811 522,00руб
ООО «Разгуляй»	IP =31.13.144.15 / ПАО «Вымпелком»	IP =136.169.255.12 / АО «Уфанет»	1 820 671,89руб

Закупка: изв. № **0153200000215018045**

Предмет закупки: поставка расходных материалов для лабораторных исследований для нужд ГБУЗ «Областной фтизиатрический санаторий»,

НМЦК 74 908,830руб.

Участники: ООО «ОренТрейд», ООО «Разгуляй».

Закупка объявлена: 19.11.2015

Протокол подведения итогов: 08.12.2015

Победитель: «ОренТрейд», с ценой государственного контракта 74 534,20руб. (снижение НМЦК на **0,5%**).

В результате рассмотрения документов, входящих в состав заявок участников установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания /дата последнего редактир	Организация
ООО «ОрентТрейд»	***	*** (редакция 2)	26.11.2015 14-52 26.11.2015 18-01	Krokoz
ООО «Разгуляй»	***	*** (редакция 2)	26.11.2015 18-07 26.11.2015 18-07	Krokoz

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие/ провайдер	IP адрес с датами при подаче ценовых предложений / провайдер связи	Ценовые предложения
ООО «ОрентТрейд»	IP = 46.191.248.225/ АО «Уфанет»	IP = 145.255.21.15/ АО «Уфанет»	74 534,20руб.
ООО «Разгуляй»	IP = 46.191.248.225/ АО «Уфанет»	IP = 145.255.21.15/ АО «Уфанет»	-

Закупка: изв. № 0153200000214012896

Предмет: поставка дезинфицирующих средств для нужд ГБУЗ «Городская клиническая больница № 4» города Оренбурга,

НМЦК: 270 896,40руб.

Участники: ООО «Торговый дом «ВЕЛТ», ООО «Альянс Плюс», ООО «Аквилон», ООО «Разгуляй».

Закупка объявлена: 30.09.2014

Протокол подведения итогов: 16.10.2014

Победитель: ООО «Альянс Плюс», с ценой государственного контракта 268 186,00руб. (снижение НМЦК на 1%).

В результате рассмотрения документов, входящих в состав заявок участников установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания /дата последнего редактир	Организация
ООО «Аквилон»	1 часть	yvhuleva	yvhuleva (редакция 7)	01.10.2014 16-39 07.10.2014 17-00	Microsoft
ООО «Альянс Плюс»	Заявка		yvhuleva (редакция 168)	26.12.2012 12-13 07.10.2014 16-56	Microsoft
ООО «Разгуляй»	сведения	yvhuleva	yvhuleva (редакция 7)	01.10.2014 16-39	Microsoft

ООО «Торговый дом «ВЕЛТ»	Заявка первая часть	1	Ledovskih (редакция 44)	07.10.2014 17-01 03.09.2014 18:28 30.09.2014 14:39	
--------------------------	---------------------	---	-------------------------	--	--

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие / провайдер	IP адрес при подаче ценовых предложений / провайдер связи	Ценовые предложения
ООО «Разгуляй»	IP = 85.26.164.255/ АО «Мегафон»	-	-
ООО «Аквилон»	IP = 85.26.232.120/ АО «Мегафон»	IP = 85.26.235.6/ АО «Мегафон»	269 541,00руб
ООО «Альянс Плюс»	IP = 94.41.174.239/ АО «Уфанет»	IP = 145.255.21.35/ АО «Уфанет»	268 186,00руб

Закупка: изв. № 0153200000214011409

Предмет закупки: поставка медицинской мебели для нужд ГБУЗ «Областной психоневрологический диспансер»,

НМЦК 941 286,00руб.

Участники: ООО «ОренТрейд», ООО «Аквилон», ООО «Разгуляй», ИП Потемкин Н.Д. (заявка была отозвана)

Закупка объявлена: 04.09.2014

Протокол подведения итогов: 23.09.2014

Победитель: ООО «ОренТрейд», с ценой государственного контракта 931 872,00руб. (снижение НМЦК на 1%).

В результате рассмотрения документов, входящих в состав заявок участников установлено совпадение учетных данных:

Участник размещения заказа	Наименование документа (файла) в составе заявки	Учетная запись, создавшая файл (автор)	Учетная запись, изменявшая запись (кем сохранен)	Дата создания / дата последнего редактирования	Организация
ООО «ОренТрейд»	1 часть	Оренмед	Ovmatvienko (редакция 58)	<u>26.12.2012 12-13</u> 11.09.2014 15-47	Microsoft
ООО «Аквилон»	1 часть	Оренмед	Ovmatvienko (редакция 75)	<u>26.12.2012 12-13</u> 11.09.2014 15-59	Microsoft
ООО «Разгуляй»	1_часть_заявки_на участие	Оренмед	User (редакция 7)	01.09.2014 15-00 11.09.2014 16-47	Microsoft

При принятии участия в закупке участниками использовались IP адреса:

Участник размещения заказа	IP адрес при подаче заявки на участие / провайдер	IP адрес при подаче ценовых предложений / провайдер связи	Ценовые предложения
ООО «Разгуляй»	IP = 85.26.234.27/	IP = 85.26.232.209/	936 579,00руб.

ООО «Аквилон»	АО «Мегафон» IP = 83.149.21.15/ АО «Мегафон»	АО «Мегафон» -	-
ООО «ОренТрейд»	IP = 95.105.102.119/ АО «Уфанет»	IP = 95.105.102.119/ АО «Уфанет»	931 872,00руб

Адрес электронной почты участника закупки ООО «ОренТрейд», согласно сведения ЭТП, указан адрес электронной почты ООО «Орен-Мед» - orenmed@mail.ru

Для исследованных Комиссией Оренбургского УФАС электронных аукционов характерно:

- 1. Для участия в торгах участники аукционов-конкуренты часто использовали единую инфраструктуру, включающую одинаковые IP адреса, учетные данные электронных документов, общий адрес электронный почты, телефонов.**

По результатам осмотра свойств файлов заявок участников картеля исследуемых электронных аукционов (первые части заявок), установлены факты совпадений таких свойств файлов, как имя учетной записи, создавшей файл, имя учетной записи, изменившей файл, размер файла, дата и время создания файла, дата и время изменения файла.

Совпадение данных свойств файлов заявок участников закупок, при условии создания их на разных компьютерах практически невозможно в силу следующих обстоятельств.

Учётная запись - это хранимая в компьютерной системе совокупность данных о пользователе, необходимая для его опознавания (аутентификации) и предоставления доступа к его личным данным и настройкам.

Имя учетной записи задается пользователем и используется в ходе аутентификации при входе в систему. Таким образом, совпадение имени учетной записи создавшей и/или изменившей файл возможно только в случае их создания на одном устройстве. Использование одной учетной записи при формировании заявок на участие в торгах от разных организаций подтверждается и ее персонификацией.

Более того, установлен факт полного совпадения размеров файлов.

Размер файла – это то количество пространства, которое он занимает на жестком диске. Основная единица измерения размера файла – байт. Полное совпадение размеров файлов, то есть совпадение количества байт или килобайт, может свидетельствовать об идентичности содержимого таких файлов. Таким образом, регулярное (т.е. для множества файлов) совпадение размеров файлов заявок участников ОАЭФ свидетельствует о создании таких

файлов по одному «образцу» с полным копированием содержания таких заявок (например, по закупкам 0153200000214014779, 0153200000215008514, 0153200000214014778, 0153200000216000731, 0153200000215020856).

Кроме того, установлены факты использования участниками картеля единых IP адресов при участии в исследуемых закупках.

Например, IP-адрес 94.41.128.94, принадлежащий к диапазону IP адресов АО «Уфанет», использовался компаниями ООО «Медкомплект», ООО «ОренТрейд», ООО «Белый ветер», ООО «Альянс Плюс» при подаче заявок на участие и подаче ценовых предложений в ОАЭФ № 0153200000215020856, 0153200000215020608, 0153200000215020894, 0153200000215021082.

Динамический IP адрес 145.255.21.124 провайдера АО «Уфанет» использовался ООО «Медкомплект», ООО «Аквилон» при принятии участия в закупках 0153200000216007429, 0153200000216007578.

Динамический IP адрес 95.105.117.252 был использован ООО «Разгуляй», ООО «Альянс Плюс», ООО «Медкомплект», ООО «Аквилон», ООО «ОренТрейд» при участии в закупках 0153200000216008146, 0153200000216007429, 0153200000216007903.

Предоставление одного 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. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей блокировкой IP-адреса.

Помимо, установлены факты совпадения контактных сведений, такие как номер телефона, адрес электронной почты между участниками картеля.

Учитывая указанные выше факты установлено, что ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО «Медкомплект», ООО «Разгуляй» совершали юридически значимые действия при проведении аукционов такие, как подача заявок, подача ценовых предложений и подписание контрактов, используя единую инфраструктуру. Факты осуществления указанных действий при участии в аукционах с одних IP-адресов указывают на то, что действия по подаче заявок и ценовых предложений на торгах осуществлялись одним лицом, что свидетельствует об отсутствии конкуренции между данными хозяйствующими субъектами при их участии в аукционах. Наличие единого автора, сформировавшего документы первых частей заявок на участие в электронных аукционах, созданные в виде электронных файлов в формате Microsoft Word (.doc), поименованного в свойствах данных документов свидетельствует о совместной подготовке ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО

«Медкомплект», ООО «Разгуляй» к участию в аукционах. Наличие общих контактных данных служит свидетельством о взаимной информированности о действиях друг друга, тесном сотрудничестве в интересах друг друга. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры и совместная подготовка к торгам возможны только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для участников таких кооперации и консолидации цели. Однако коммерческие организации в аналогичных условиях, конкурируя между собой не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия со стороны ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО «Медкомплект», ООО «Разгуляй» возможны исключительно в ходе реализации договоренностей.

2. Некоторые участники аукционов имеют устойчивые связи (характер которых, однако, исключают их юридическую подконтрольность одному лицу).

Так, ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», их учредители и единолично-исполнительные органы составляют подконтрольную группу лиц в силу п. 1 и п. 2 ст. 9 Закона о защите конкуренции.

Правоотношения ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», их учредителей и единолично исполнительных органов соответствуют признакам зависимости п. 7 и п. 8 ст. 9 Закона о защите конкуренции и составляют группу лиц.

3. Единая модель поведения участников соглашения, минимальное снижение цены контракта.

Аукционы проходили в разные периоды времени, отличались друг от друга начальной (максимальной) ценой и рядом других обстоятельств, однако, модель поведения, состоящая из повторяющихся (аналогичных действий), однозначно прослеживается в каждом их перечисленных аукционов.

Участники картеля (в разных вариантах по составу участников) отказывались от реальной конкурентной борьбы, допуская лишь минимальное снижение начальных максимальных цен контрактов, а именно: в случае допуска к участию в аукционе по результатам рассмотрения первых частей заявок участников картеля и при отказе в допуске либо отсутствии других участников, участники картеля делали либо минимальные ценовые предложения по снижению НМЦК либо не делали их вообще, что позволяло заключить контракт по НМЦК без какого-либо снижения цены.

Таким образом, аукционы проходили в отсутствие конкурентной борьбы и с

минимальным снижением НМЦК.

При этом в случае участия в торгах, в которых принимали участие иные хозяйствующие субъекты помимо участников картеля, снижение НМЦК в таких торгах достигало существенных значений, а участники картеля (в разных вариантах по составу участников) делали ценовые предложения значительно снижающие НМЦК (т.е. реально вели конкурентную борьбу на торгах).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции.

В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под конкуренцией понимается 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под признаками ограничения конкуренции понимаются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

Размер ущерба Заказчиков и доход Ответчиков при рассмотрении дела 05-10-07/2016 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией не устанавливался.

Совокупность установленных фактов (доказательств) и действий Ответчиков позволили Комиссии Оренбургского УФАС России, в рамках представленных полномочий ст. 22, 23 Закона о защите конкуренции, сделать выводы о наличии в действиях хозяйствующих субъектов картельного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах. Хозяйствующие субъекты ООО «ОренТрейд», ООО «Орен-Мед ЛТД», ООО «Альянс Плюс», ООО «Орен-Мед», ООО «Аквилон», ООО «Белый ветер», ООО «Медкомплект», ООО «Разгуляй» были признаны нарушившими положения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 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.

Таким образом, действия ООО «Разгуляй», выразившиеся в заключении соглашения в устной форме с поименованными выше хозяйствующими субъектами, реализация которого привела к поддержанию цен на электронных аукционах, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести, в том числе, к поддержанию цен на торгах, предусмотрена ст. 14.32 КоАП.

На момент совершения ООО «Разгуляй» нарушения ч. 2 ст. 11 Закона о защите конкуренции была предусмотрена административная ответственность для юридических лиц в соответствии с ч.1 ст. 14.32 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ).

На момент рассмотрения должностным лицом Оренбургского УФАС России настоящего дела, совершенное ООО «Разгуляй» правонарушение подпадает под квалификацию ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 17.04.2017 № 74-ФЗ.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Ч. 2 ст. 54 Конституции РФ запрещает налагать ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением, а если после совершения правонарушения ответственность за него была устранена или смягчена, предписывает применять новый закон.

Федеральным законом от 17.04.2017 № 74-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» в положения ст. 14.32 КоАП внесены изменения, повышающие ответственность лиц, допустивших соответствующие нарушения.

Таким образом, совершенное правонарушение ООО «Разгуляй» надлежит квалифицировать по ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ), действовавшей на момент совершения правонарушения.

В силу ч. 1 ст. 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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 РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Квалификация административного правонарушения (проступка) предполагает наличие состава правонарушения. В структуру состава административного правонарушения входят следующие элементы: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона административного правонарушения.

Объектом рассматриваемого административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Объективную сторону рассматриваемого административного правонарушения составляют действия ООО «Разгуляй» по заключению запрещенного действующим законодательством соглашения, направленного на ограничение конкуренции при проведении открытых аукционов в электронной форме и участие в таких соглашениях.

Противоправные действия ООО «Разгуляй» выражены непосредственно в

следующем:

- совместная подготовка с конкурентами по закупкам заявок на участие в аукционах (единые учетные данные электронных аукционов);
- подача заявок и ценовых предложений при участии в аукционах с одних IP-адресов с конкурентами;
- использование определённой бесконкурентной модели поведения на торгах при участии в аукционах.

За нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (ст.37 Закона № 135-ФЗ).

Санкцией ст. 14.32 КоАП РФ установлено, что совершение предусмотренных в диспозиции указанной статьи действий влечет наложение административного штрафа, как в отношении юридического лица, так и в отношении должностного лица (индивидуального предпринимателя).

Субъектом рассматриваемого административного правонарушения является юридическое лицо ООО «Разгуляй», зарегистрированное 02.04.2013 МИФНС № 10 по Оренбургской области за ОГРН 1135658011697. МИФНС № 7 по Оренбургской области Общество поставлено на учет в налоговый орган по месту его нахождения с присвоением ИНН 5638062455, КПП 563801001.

Основным видом экономической деятельности является торговля оптовая фармацевтической продукцией (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. ред. 2 – 46.46). Согласно сведениям из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства Общество относится к микропредприятиям.

С 19.12.2017 Общество находится в стадии ликвидации, ликвидатором Общества назначена Алистратенко Т.В.

И з у ч и в **субъективную сторону** правонарушения, должностное лицо административного органа приходит к следующим выводам.

[Ч. 1 ст. 1.5](#) КоАП РФ предусмотрено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с ч. 2 ст.2.1. КоАП РФ 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 РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Применительно к диспозиции [ст. 14.32](#) КоАП РФ Обществу вменяется нарушение положений Закона о защите конкуренции в виде заключения и участия в ограничивающим конкуренцию соглашении, которое привело к поддержанию цен при проведении открытых аукционов в электронной форме.

П. 3 ст. 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Вина Общества в совершении правонарушения заключается в том, что у него имелась возможность для соблюдения требований, за нарушение которых [ст. 14.32](#) КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств, подтверждающих принятие Обществом всех зависящих от него мер для предотвращения правонарушения отсутствуют.

ООО «Разгуляй» 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.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Разгуляй» подтверждается решением Комиссии Оренбургского УФАС России по делу № 05-10-07/2016 от 24.03.2017 № 2785, протоколом об административном правонарушении от 16.01.2018 № 261, а также другими материалами дела об административном правонарушении.

ООО «Разгуляй» осуществлена ненадлежащая организация публично значимой деятельности Общества в сфере осуществления предпринимательской деятельности и антимонопольного регулирования. Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Оренбургского УФАС России находит вину ООО «Разгуляй» доказанной. Время совершения административного правонарушения – период с 2014 по 2016 (включительно).

Место совершения административного правонарушения – г. Оренбург.

Уведомлением от 19.12.2017 № 15034 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 16.01.2018 г. на 09 часов 30 минут.

16.01.2018 ООО «Разгуляй», уведомленное надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (что подтверждается почтовой квитанцией № 46004613044675 и описью вложения ценного письма от 21.12.2017), на составление и подписание

протокола об административном правонарушении своего представителя не направило. Представлено письменное ходатайство о рассмотрении материалов дела без участия представителя ООО «Разгуляй», настаивает на отсутствии виновных действий Общества.

Определением от 16.01.2018 дело № 05-11-01/2018 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 26.01.2018 на 09 часов 30 минут.

Надлежаще заверенная копия протокола от 16.01.2018 № 261 и оригинал определения от 16.01.2018 № 269 направлены по адресу государственной регистрации Общества, что подтверждается почтовой квитанцией № 46004613049939 от 17.01.2018.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок давности привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении отсутствуют.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1. КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение антимонопольного законодательства, в том числе ст. 14.32, обладает высокой степенью общественной опасности по сравнению с иными административными правонарушениями, например, нарушениями законодательства о труде и об охране труда, нарушениями против порядка управления.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении субъекта к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

В связи с этим характер и степень общественной опасности конкретного деяния позволяют говорить о наличии оснований для привлечения Общества к административной ответственности. Освобождение ООО «Разгуляй» от ответственности, напротив, означало бы неполную реализацию принципов и целей административной ответственности. Установленные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения свидетельствуют о существенной угрозе охраняемым общественным

отношениям.

При рассмотрении дела № 05-11-01/2018 об административном правонарушении должностное лицо Оренбургского УФАС России считает возможным, с учётом положений части 2 статьи 4.2 КоАП, признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Разгуляй», совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ надлежит отметить следующее.

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 «Разгуляй» 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 «Разгуляй» к установленным требованиям.

Негативные последствия действий ООО «Разгуляй», 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 исследуемых аукционов 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, должностное лицо Оренбургского УФАС России считает, что основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Из положений статей 1.2-1.6 КоАП РФ следует, что производство по делам об административных правонарушениях имеет своими целями, прежде всего, защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от правонарушений, защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, ограничения ее прав и свобод.

Согласно позиции Конституционного суда РФ размеры штрафов в отношении юридических лиц должны отвечать критериям пропорциональности и обеспечивать индивидуализацию наказания юридических лиц, виновных в совершении административных правонарушений, тем самым обеспечить справедливое и соразмерное наказание (Постановление от 25.02.2014 № 4-П).

Меры административной ответственности и правила их применения, устанавливаемые законодательством об административных правонарушениях, должны не только соответствовать характеру правонарушения, его опасности для защищаемых законом ценностей, но и обеспечивать учет причин и условий его совершения, а также личности правонарушителя и степени его вины, гарантируя тем самым адекватность порождаемых последствий для лица, привлекаемого к административной ответственности, тому вреду, который причинен в результате административного правонарушения, не допуская избыточного государственного принуждения и обеспечивая баланс основных прав индивида (юридического лица) и общего интереса, состоящего в защите личности, общества и государства от административных правонарушений; применение одинаковых мер ответственности за различные по степени опасности административные правонарушения без надлежащего учета характеризующих виновное в совершении административно-противоправного деяния лицо обстоятельств, имеющих объективное и разумное обоснование, противоречит конституционному запрету дискриминации и выраженным в Конституции Российской Федерации идеям справедливости и гуманизма и несовместимо с принципом индивидуализации ответственности за административные правонарушения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 19.03.2003 № 3-П, от 13.03.2008 № 5-П, от 27.05.2008 № 8-П, от 13.07.2010 № 15-П, от 17.01. 2013 № 1-П и от 14.02.2013 № 4-П).

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей (ч. 3.2. ст. 4.1 введена Федеральным законом от 31.12.2014 № 515-ФЗ).

Предусмотренные указанной нормой исключительные обстоятельства ООО «Разгуляй» не заявлены, должностным лицом административного органа не установлены. Оснований применения нормы ч. 3.2. ст. 4.1 КоАП РФ, не имеется.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо считает, что привлечение ООО «Разгуляй» к административной ответственности в виде наложения административного штрафа, установленного в соответствии с санкцией ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ (в ред. Федерального [закона](#) от 17.07.2009 № 160-ФЗ) будет достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений по смыслу ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, учитывая характер и конкретные обстоятельства совершенного административного правонарушения, отсутствия обстоятельств, отягчающих административную ответственность, руководствуясь ст. 1.7, ст. 3.1, ст. 4.1, ст. 4.2, ст. 23.48, ст. 26.11, ст. 29.7, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ст. 31.5 КоАП РФ, должностное лицо Оренбургского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – **Общество с ограниченной ответственностью «Разгуляй»** (ИНН 5638062455, ОГРН 1135658011697 от 02.04.2013 МИФНС № 10 по Оренбургской области, адрес (место нахождения): 460508, Оренбургская обл., Оренбургский р-н, п. Ленина, ул. Заречная, д. 75) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ в редакции, действовавшей на момент совершения правонарушения (ред. Федерального [закона](#) от 17.07.2009 № 160-ФЗ).
2. Назначить ООО «Разгуляй» административное наказание в виде административного штрафа в размере **100 000,00 (Сто тысяч) рублей**.

Заместитель руководителя

Оренбургского УФАС России

<...>

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010 л/сч 04531066340

Назначение платежа: **административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 05-11-01/2018.**

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 Кодекса РФ 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 ст. 31.5 КоАП РФ. Сумма административного штрафа вносится в банк или в иную кредитную организацию, за исключением случаев, предусмотренных ч. 1 ст. 32.3 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 20.25. Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Копия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, должна быть направлена в Оренбургское УФАС России в порядке, предусмотренном ст. 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях (возможно по факсу: (3532) 77-80-70, 78-66-27).

Согласно ч. 5 ст. 32.2. КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, предусмотренного ч. 1 ст. 32.2. КоАП РФ должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

В соответствии с п.1 ст. 32.2. КоАП РФ 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 ст.31.5. КоАП РФ. В соответствии с п. 5 ст. 3.5. КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.