

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.32-1904/2020

о назначении административного наказания

15 марта 2021г.

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 25.09.2020 года и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – ООО «Торгсиб» (ИНН 5404467738, ОГРН 1125476133419, 630087, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, д. 167, офис 315б), в присутствии директора ООО «Торгсиб» <...>.

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило постановление и.о. прокурора города Новосибирска <...> о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «Торгсиб» от 25.09.2020г., в котором указано 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 IP-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 IP-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 Митрофанова Л.Н., Кудинова А.В., Кошельченко В.Ю. принимали совместное участие, подавая заявки с одного IP-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 4 230 453,52 рублей, а именно: аукционы № 0851600003518000157 (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 80 655 018,40 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 Кошельченко В.Ю. 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 Кошельченко В.Ю. составляет 87 138 289,4 рублей.

IP-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 Кошельченко В.Ю., 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 Кошельченко В.Ю. - «<...>», 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 Митрофанова Л.Н., Кудинова А.В., Репов А.В. и группа лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуальный предприниматель Кошельченко В.Ю. 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 осмотре 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 Л.Н; 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 Л.Н., Кудинова А.В., Репов А.В. и группа лиц в составе ООО «Кармента» и индивидуальный предприниматель Кошельченко В.Ю., являясь субъектами-конкурентами, действующими на одном товарном рынке, отказываются от конкурентной борьбы в интересах друг друга.

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 Кошельченко В.Ю. 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-ФЗ «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-ФЗ «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 Кошельченко В.Ю. установлено нарушение п.2 ч.1 ст. 11 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 «Торгсиб» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.

Вина подтверждается Решением Новосибирского УФАС России по делу № 054/01/11-370/2020 от 04.03.2020 о нарушении антимонопольного законодательства, материалами проверки.

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 «Торгсиб» заключив недопустимое в соответствии с законодательством соглашение с группой лиц в составе ООО «Кармента» и ИП Кошельченко В.Ю., ИП Митрофанова Л.Н., ИП Кудинова А.В., ИП Репов А.В. и ООО «КЛИО», 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 – 2017г.

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 «Торгсиб», относится извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей (п. 2 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ).

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

В настоящее время общество деятельности не осуществляет, счета общества заблокированы, поскольку ООО «Торгсиб» являлось поручителем по обязательствам ООО «Кармента», которое находится в стадии банкротства.

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 «Торгсиб» не согласно, полагает данное решение незаконным.

Так, согласно п.2 ч 1 ст. 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.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области сделано заключение о наличии признаков нарушения вышеуказанной нормы, выразившееся в заключении ООО «ТОРГСИБ» картельного соглашения с ООО «КЛИО», ИП Митрофановой Л.Н, ИП Кудиновой А.В., ИП Реповым А.В. и группой лиц в

составе ООО «Кармента», ИП Кошельченко В.Ю.

Однако, ООО «ТОРГСИБ» участвовало только в одном аукционе № 0851200000617003062 и одержало победу. В данном аукционе участвовала только ИП Кудинова А.В.

Таким образом, утверждение о том, что ООО «ТОРГСИБ» заключило картельное соглашение со всеми организациями, не соответствует действительности.

Использование одного IP-адреса при подаче заявки по указанному аукциону не может свидетельствовать о заключении картельного соглашения с целью поддержания цен на торгах.

Участие ООО «ТОРГСИБ» в указанном аукционе не создало каких-либо преимуществ или препятствий другим участникам этого аукциона (ИП Кудиновой А.В.) и/или иным лицам. Иных лиц, пострадавших или получивших какие-либо преимущества не установлено. Также не установлено, какие преимущества получили лица ООО «КЛИО», ИП Митрофановой Л.Н, ИП Кудиновой А.В., ИП Реповым А.В. и группой лиц в составе ООО «Кармента», ИП Кошельченко В.Ю.

Таким образом, действия (поведение) ООО «ТОРГСИБ» в описываемых аукционах не могут нарушать п.2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

Указанные пояснения не могут являться основанием для прекращения рассмотрения дела по тем основаниям, что факт нарушения ООО «Торгсиб» 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.

Доказательств, опровергающих установленные факты, не представлено.

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.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону № 085120000061700306, где установлена противоправная связь между ООО «Торгсиб», группой лиц в составе ИП Кошельченко В.Ю. и ООО «Кармента», ИП Митрофанова Л.Н., ИП Кудинова А.В., ИП Репов А.В. составила: 81 060 320 руб.

Новосибирским УФАС России было установлено наличие антиконкурентного соглашения между ООО «Торгсиб» и группой лиц в составе ООО «Кармента» и ИП Кошельченко В. Ю., ООО «КЛИО», ИП Митрофанова Л.Н., ИП Кудинова А.В., ИП Репов А.В. на 1 закупке на сумму 27 020 106,67 (сумма закупки за 1 год, в соответствии с примечанием 6 статьи 14.32 КоАП). Данная закупка проведена в 2017г.

Таким образом, к обстоятельствам, отягчающим административную ответственность ООО «Торгсиб» относится: извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей.

Расчет штрафа без учета обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность:

Максимальный штраф (МаксШ): $1/2$ от 27 020 106,67 = 13 510 053,335

Минимальный штраф (МинШ): $1/10$ от 27 020 106,67 = 2 702 010,667

Административный штраф = МинШ + (МаксШ-МинШ)/2 = 2 702 010,667 + (13 510 053,335 – 2 702 010,667)/2 = 8 106 032,001

Расчет обстоятельств отягчающих административную ответственность:

Отягчающие обстоятельства = (МаксШ - МинШ)/8 = (13 510 053,335 – 2 702 010,667)/8 = 1 351 005,334

Расчет размера административного штрафа, подлежащего применению:

Рекомендуемый административный штраф $8 106 032,001 + 1 351 005,334 = 9 457 037,34$ руб.

Согласно налоговой декларации по налогу на прибыль организаций за 2019 год ООО «Торгсиб» сумма выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2019 год составила 608 850 749 рублей.

$1/25$ совокупного размера суммы выручки составляет: $608 850 749/25 = 24 354 029,96$ руб., что не превышает суммы штрафа

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 «Торгсиб» (ИНН 5404467738, ОГРН 1125476133419, 630087, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, д. 167, офис 315б) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ.
2. Назначить юридическому лицу - ООО «Торгсиб» (ИНН 5404467738, ОГРН

1125476133419, 630087, Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Немировича-Данченко, д. 167, офис 315б) административное наказание в виде административного штрафа в размере **9 457 037,34 рублей** (девять миллионов четыреста пятьдесят семь тысяч тридцать семь рублей тридцать 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 правонарушениях 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 01141 01 0032 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000890628.

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.