ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении

08.08.2019 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол и материалы дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медикал-Провижн» (ИНН 4205162232, ОГРН 1084205015135; дата регистрации 13.08.2008 г.; юридический адрес: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, 53А-38) (далее – ООО «Медикал-Провижн»),

УСТАНОВИЛА:

30.10.2018 г. по результатам рассмотрения дела № 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России было вынесено решение о признании ООО «ЛАЙФМЕДИКО» ИНН 5445036473, ООО «БИОЭФФЕКТ» ИНН 5404491642 и группы лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика» ИНН 4205028011, ООО «Доктаэр» ИНН 4205188696 и ООО «Медикал-Провижн» (ранее ООО «Медлайн»), подконтрольной членам одной семьи <К> и <С>, нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении указанными выше лицами соглашения, с целью поддержания цен на торгах, а также участии в данном соглашении и его реализации.

Согласно пункту 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.

В соответствии с части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, влечёт 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.

Действия ООО «Медикал-Провижн», выразившиеся в заключении, в составе группы лиц, состоящей также из ООО «Рост-Медика» и ООО «Доктаэр», соглашения с ООО «ЛАЙФМЕДИКО» и ООО «БИОЭФФЕКТ», с целью поддержания цен на торгах, а также участии в данном соглашении и его реализации, вступают в противоречие с

требованиями пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Время совершения правонарушения определяется периодом: не позднее 10 часов 52 минуты по московскому времени 10.03.2016 г. (время подачи заявки ООО «Медикал-Провижн» на участие в электронном аукционе с реестровым номером в Единой информационной системе (ЕИС) в сфере закупок 0339100014816000069) и не ранее 15 часов 11 минут по московскому времени 10.07.2017 г. (время публикации протокола подведения итогов электронного аукциона с реестровым номером в ЕИС в сфере закупок 0339200032517000001).

Место совершения административного правонарушения: местонахождение ООО «Медикал-Провижн» – г. Кемерово, б-р Строителей, 53А-38.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 671/05-АДМ-2018 и проведении административного расследования от 18.12.2018 исх.№ 05/13107 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 10.01.2019 г. на 11 часов 00 минут. Указанным определением у ООО «Медикал-Провижн», в целях полного и всестороннего рассмотрения дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, были запрошены необходимые сведения и материалы.

27.12.2018 г. от ООО «Медикал-Провижн» в адрес Кемеровского УФАС России поступили запрошенные материалы не в полном объеме.

10.01.2019 г. на процедуру составления и подписания протокола явился защитник ООО «Медикал-Провижн» <…>, действующая на основании доверенности от 01.11.2018 г. Согласно пояснениям <…>, корреспонденцию в адрес ООО «Медикал-Провижн» необходимо направлять по адресу: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, 53А-38.

Определением от 10.01.2019 г. срок проведения административного расследования по делу № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 18.02.2019 г., процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении по указанному делу назначена на 18.02.2019 г. на 10 часов 10 минут.

18.02.2019 г. в присутствии защитника ООО «Медикал-Провижн» <…>, действующей на основании доверенности от 01.11.2018 г., составлен и подписан протокол по делу № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении. При составлении и подписании указанного протокола, защитник ООО «Медикал-Провижн» пояснила, что с вменяемым правонарушением не согласна.

Определением от 21.02.2019 г. дело № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 11.03.2019 г. на 11 часов 00 минут.

11.03.2019 г. законный представитель ООО «Медикал-Провижн» на рассмотрение дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, защитника не направил. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Медикал-Провижн» о дате, времени и месте рассмотрения дела отсутствовали, в связи с чем определением от 11.03.2019 г. срок рассмотрения дела продлен до 08.04.2019

г., рассмотрение дела отложено на 04.04.2019 г. на 10 часов 30 минут.

04.04.2019 г. законный представитель ООО «Медикал-Провижн» на рассмотрение дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, защитника не направил. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Медикал-Провижн» о дате, времени и месте рассмотрения дела отсутствовали, в связи с чем определением от 04.04.2019 г. срок рассмотрения дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 08.05.2019 г., рассмотрение дела отложено на 07.05.2019 г. в 15 часов 20 минут.

07.05.2019 г. при рассмотрении дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении защитник ООО «Медикал-Провижн» <…>, действующая на основании доверенности от 01.11.2018 г., заявила ходатайство об отложении рассмотрения настоящего дела, в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Кемеровской области дела № А27-788/2019.

Указанное ходатайство удовлетворено, в связи с чем определением от 07.05.2019 г. срок рассмотрения настоящего дела продлен до 08.06.2019 г., рассмотрение дела отложено на 06.06.2019 г. на 10 часов 10 минут.

05.06.2019 г. от ООО «Медикал-Провижн» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Кемеровской области дела № А27-788/2019.

Указанное ходатайство удовлетворено, в связи с чем определением от 06.06.2019 г. срок рассмотрения настоящего дела продлен до 08.07.2019 г., рассмотрение дела отложено на 08.07.2019 г. на 11 часов 40 минут.

03.07.2019 г. от ООО «Медикал-Провижн» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Кемеровской области дела № А27-788/2019.

Указанное ходатайство удовлетворено, в связи с чем определением от 08.07.2019 г. срок рассмотрения настоящего дела продлен до 08.08.2019 г., рассмотрение дела отложено на 08.08.2019 г. на 13 часов 45 минут.

08.08.2019 г. законный представитель ООО «Медикал-Провижн», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, что подтверждается списком № 113 (Партия 161) внутренних почтовых отправлений от 11.07.2019 г., а также отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80084238584040, на рассмотрение настоящего дела не явился, защитника не направил, в связи с чем рассмотрение настоящего дела состоялось в отсутствие указанных лиц.

Изучив материалы дела, руководитель Кемеровского УФАС Росси приходит к следующим выводам:

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности:

использование ООО «ЛАЙФМЕДИКО», ООО «БИОЭФФЕКТ» и группой лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика», ООО «Доктаэр» и ООО «Медикал-Провижн»

(Ответчики) определенной модели поведения на торгах при проведении 99 открытых аукционов в электронной форме (ОАЭФ) – на участие в закупках подавали заявки двое из Ответчиков, не подконтрольные одному лицу, и в случае допуска обоих к участию в торгах, по результатам рассмотрения первых частей заявок и при отсутствии других участников либо отказе последним в допуске к участию в торгах по результатам рассмотрения первых частей заявок, либо при наличии одного неактивного участника, не подающего ценовых предложений, данные хозяйствующие субъекты подавали ценовые предложения, снижавшие начальную (максимальную) цену (НМЦ) аукционов от 0 и не более чем на 2 %. При этом в случае участия в других закупках, в которых принимали участие иные хозяйствующие субъекты помимо участников картеля, а также на электронных аукционах, в которых Ответчики участвовали отдельно друг от друга, но с наличием иных участников, снижение НМЦ в таких торгах достигало существенных значений, а участники соглашения делали ценовые предложения, значительно снижающие НМЦ (т.е. реально вели конкурентную борьбу на торгах);

совместную подготовку Ответчиками к участию в 99 ОАЭФ и совместном участии в данных торгах;

наличие тесных и устойчивых связей между Ответчиками,

между ООО «ЛАЙФМЕДИКО», ООО «БИОЭФФЕКТ» и группой лиц, состоящей из ООО «Рост-Медика», ООО «Доктаэр» и ООО «Медикал-Провижн» заключено соглашение, с целью поддержания цен на торгах. Ответчики также участвовали в данном соглашении и реализовывали его, что привело к поддержанию цен на 99 ОАЭФ. Данные действия противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

Согласно пункту 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.

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо участие в нем, предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Согласно части 1 статьи 2.1. КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

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

В данном случае у ООО «Медикал-Провижн» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

ООО «Медикал-Провижн» 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.

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 «Медикал-Провижн» 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 «Медикал-Провижн» к установленным законодательством РФ требованиям.

Негативные последствия действий ООО «Медикал-Провижн» 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 99 ОАЭФ 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, руководитель Кемеровского УФАС России считает, что основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Медикал-Провижн» подтверждается протоколом № 671/05-АДМ-2018 об административном правонарушении от 18.02.2019 г., решением от 30.10.2018 г. (исх. № 05/10606) по делу

№ 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Медикал-Провижн» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 30.10.2019 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, а также наличие отягчающего административную ответственность обстоятельства.

В силу пункта 4 примечания к статье 14.32 КоАП отягчающим административную ответственность обстоятельством является совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину ООО «Медикал-Провижн» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП административное наказание за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо участие в нем 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.

Сумма начальных (максимальных) цен 99 ОАЭФ, на которых реализация соглашения привела к поддержанию цен, составила 161 581 662,63 рубля. Следовательно, административный штраф должен составлять:

от 161 581 662,63 * 0,1 = 16 158 166,263 рублей

до 161 581 662,63 * 1/2 = 80 790 831,315 рублей.

В силу примечания 4 к статье 14.31 КоАП за совершение административного правонарушения, предусмотренного, в том числе, статьей 14.32 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса,

административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Учитывая изложенное, размер административного штрафа без учета смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств, составляет:

16 158 166,263 + (80 790 831,315 - 16 158 166,263)/2 = 48 474 498,789 руб.

min размер штрафа max размер штрафа min размер штрафа

С учетом одного отягчающего административную ответственность обстоятельства (совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год) и отсутствия смягчающих административную ответственность обстоятельств, итоговый размер административного штрафа составляет:

48 474 498,789 + (80 790 831,315 - 16 158 166,263)/8 = 56 553 581,9205 руб.

Вместе с тем, в силу пункта 3 части 1 статьи 3.5 КоАП для расчета административного штрафа используются данные о выручке и о расходах за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение. Поскольку дело № 20/А-11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, решение по которому явилось поводом к возбуждению настоящего дела, возбуждено приказом Кемеровского УФАС России № 98 от 08.09.2017, следовательно, правонарушение выявлено 08.09.2017 г. Согласно информации, представленной ИФНС России по г. Кемерово, совокупный размер суммы выручки ООО «Медикал-Провижн» за 2016 г. составил 53 494 000 рублей. Таким образом, административный штраф для ООО «Медикал-Провижн» не может составлять более:

53 494 000 / 25 = 2 139 760 рублей

Учитывая тот факт, что совокупный размер суммы выручки ООО «Медикал-Провижн» за 2016 г. составил 53 494 000 рублей, руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным назначить ООО «Медикал-Провижн» административное наказание в размере одной двадцать пятой совокупного

размера суммы данной выручки.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.32 КоАП руководитель Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Медикал-Провижн» ((ИНН 4205162232, ОГРН 1084205015135; дата регистрации 13.08.2008 г.; юридический адрес: 650056, г. Кемерово, б-р Строителей, 53А-38) виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 2 139 760 (два миллиона сто тридцать девять тысяч семьсот шестьдесят) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьей 31.5 КоАП.

Согласно части 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 671/05-АДМ-2018

УИН 16100500000000182062

С целью предупреждения необоснованного возбуждения административного производства по части 1 статьи 20.25 КоАП, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить должностному лицу, вынесшему настоящее постановление, копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа по факсу 8 (3842) 36-77-83 либо электронной почтой по адресу: to42@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения

копии постановления.

Согласно статье 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.