

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 003/04/14.32-139/2021

17 ноября 2021 года

г. Улан-Удэ

Я, руководитель Бурятского УФАС России Грибко Виктор Анатольевич, рассмотрев решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства от 02.02.2021 № 003/01/17-891/2020, постановление и.о. прокурора Республики Бурятия старшего советника юстиции А.В. Шевченко от 18.02.2021 о возбуждении дела об административном правонарушении, материалы дела об административном правонарушении № 003/04/14.32-139/2021, возбужденного по признакам совершения юридическим лицом – обществом с ограниченной ответственностью «Офтальмологический центр» (670000, г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, д. 33А, офис 212, ИНН 0326555544, ОГРН 1170327011238, далее - Общество), административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), а также на основании решения Арбитражного суда Республики Бурятия от 24.06.2021 и постановления Четвертого арбитражного апелляционного суда от 27.10.2021 по делу № А10-1261/2021,

17 ноября 2021 года в помещении Бурятского УФАС России, по адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, кабинет № 106,

в присутствии защитника (представителя) Общества адвоката адвокатского бюро «АРБ Альянс» <...>, действующего на основании доверенности от 11.01.2021,

в отсутствие представителя Прокуратуры Республики Бурятия

УСТАНОВИЛ:

Решением Бурятского УФАС России от 02.02.2021 по делу № 003/01/17-891/2020 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Офтальмологический Центр» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части достижения соглашения с заказчиком (ГАУЗ «Городская поликлиника № 6») при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31705921400 по выбору исполнителя услуг по аренде медицинского оборудования, которые имели целью и привели к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «Офтальмологический Центр».

В соответствии со статьёй 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Постановлением исполняющего обязанности прокурора Республики Бурятия старшего советника юстиции А.В. Шевченко от 18.02.2021 в отношении ООО «Офтальмологический центр» возбуждено производство об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Постановлением от 11.03.2021 по делу об административном правонарушении № 003/04/14.32-139/2021 Общество признано виновным в совершении административного правонарушения,

предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, привлечено к административной ответственности в виде наложения штрафа в размере 21 138 201 рублей.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 24.06.2021, оставленным без изменения постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 27.10.2021 по делу № А10-1261/2021, постановление от 11.03.2021 признано незаконным и отменено, дело № 003/04/14.32-139/2021 возвращено в Бурятское УФАС России на новое рассмотрение.

Определением от 08.11.2021 дело назначено к рассмотрению в 10:00 17.11.2021 по месту нахождения Бурятского УФАС России.

В назначенное время и место на рассмотрение дела явился защитник Общества <...>, который вину Общества не признал, дал устные пояснения, в соответствии с которыми в рассматриваемых действиях Общества отсутствуют нарушения требований статьи 17 Закона о защите конкуренции и, таким образом, также отсутствуют состав и событие административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ. <...> поддержал доводы, ранее представленные в письменном виде.

Заслушав защитника, изучив материалы дела об административном правонарушении, решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства от 02.02.2021 № 003/01/17-891/2020, судебные акты по делу № А10-1261/2021, нахожу вину ООО «Офтальмологический центр» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

На электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://utp.sberbank-asf.ru>) 21.12.2017 размещено извещение № 31705921400 и Документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора оказания услуг по аренде медицинского оборудования.

Начальная (максимальная) цена договора (НМЦК) составила 70 460 672,00 рублей.

Согласно приложению № 3 к документации об аукционе № 31705921400 расчет начальной (максимальной) цены договора произведен рыночным методом на основании трех поданных коммерческих предложений: ООО «Компания Киль-Байкал» (ИНН 3808045093) – 72 000 000 рублей; ООО «Офтальмологический Центр» (ИНН 0326555544) – 69 482 016 рублей; ООО «Восточно-Сибирская медицинская компания» (ИНН 0323393341) – 69 900 000 рублей.

При этом, Прокуратурой Республики Бурятия установлено и материалами подтверждено, что указанные организации не имеют опыта работы на рынке аренды медицинского офтальмологического оборудования, однако, главный врач ГАУЗ «ГП № 6» <...> дала указание работникам контрактной службы запросить коммерческие предложения именно у обществ «Компания Киль-Байкал», «Офтальмологический Центр», «Восточно-Сибирская медицинская компания» через их представителя <...>.

Кроме того, главным врачом ГАУЗ «ГП № 6» <...> утверждена документация о закупке по открытому аукциону на право заключения договора оказания услуг по аренде медицинского оборудования, где техническим заданием определен перечень медицинского оборудования 13 наименований:

- авторефкератометр;
- лампа щелевая офтальмологическая;
- электрический подъемный стол офтальмологический;
- аппарат офтальмологический ультразвуковой диагностический для пахиметрии и аксиального сканирования с принадлежностями;
- биометр оптический;
- бесконтактный тонометр офтальмологический;
- проектор знаков экранный офтальмологический;

- микроскоп операционный офтальмологический;
- система лазерная офтальмологическая диодная с длиной волны 532 нм;
- система лазерная офтальмологическая для дисрапционных вмешательств;
- система офтальмологическая хирургическая для проведения факоемульсификации катаракты с принадлежностями;
- стол операционный офтальмологический;
- трехмерный оптический когерентный томограф.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 31705921400 от 12.01.2018 следует, что на участие в торгах подана одна заявка, аукцион признан несостоявшимся.

Договор аренды заключен 31.01.2018 с организацией, подавшей единственную заявку - ООО «Офтальмологический Центр», по начальной (максимальной) цене - 70 460 672,00 рублей.

Прокуратурой установлено, что фактическая стоимость оборудования, переданного Обществом по договору аренды от 31.01.2018 составила 17 065 157 рублей.

Пунктом 7.1. договора аренды от 31.01.2018, заключенного между ГАУЗ «ГП №6» и ООО «Офтальмологический Центр», предусмотрено, что стоимость пользования оборудованием составляет 1467930,66 руб. в месяц в течение 47 месяцев, 48-й месяц в размере 1467930,98 руб. Из материалов, представленных ГАУЗ «ГП №6» следует, что указанная арендная плата перечислялась в адрес ООО «Офтальмологический Центр» начиная с апреля 2018 года ежемесячно в полном объеме. При этом 2 единицы оборудования – система лазерная офтальмологическая Visulas 532s с принадлежностями (1 шт.) и система лазерная офтальмологическая Visulas YAGIII с принадлежностями (1 шт.) – были переданы арендатору ГАУЗ «ГП №6» 07.02.2020 (акт приема-передачи товарно-материальных ценностей), в связи с чем дополнительным соглашением от 27.08.2020 в договор были внесены изменения в части снижения стоимости пользования оборудованием за период с 01.04.2018 по 31.01.2020.

В силу пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации (пункт 1 части 1).

Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции, под соглашениями понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в одном или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Совокупные действия заказчика по установлению предмета закупки единым перечнем, запросу предложений у организаций, не имеющих опыта работы в сфере аренды офтальмологического медицинского оборудования, руководители которых и их представитель состоят в родственных отношениях, дача должностным лицам контрактной службы указаний о взаимодействии с представителем обществ «Компания Киль-Байкал», «Офтальмологический Центр», «Восточно-Сибирская медицинская компания», перечисление заказчиком арендной платы свыше стоимости фактически переданного в аренду оборудования свидетельствуют о достигнутом соглашении между заказчиком и участником торгов с целью заключения с ним договора по завышенной цене, которое привело к ограничению конкуренции.

Таким образом, заказчиком ГАУЗ «Городская поликлиника № 6» и участником торгов ООО «Офтальмологический Центр» нарушен прямой запрет, предусмотренный пунктом 1 части 1 статьи

17 Закона о защите конкуренции.

Так, за нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП) заключение недопустимого ограничивающего конкуренцию соглашения между заказчиками и участниками торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников -

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.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось 17.11.2021, на котором установлено, что событие административного правонарушения имело место, состав административного правонарушения образуют:

Объект правонарушения – охраняемые правом общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами;

Объективная сторона правонарушения выражена в достижении недопустимого ограничивающего конкуренцию соглашения между заказчиком ГАУЗ «Городская поликлиника № 6» и участником торгов ООО «Офтальмологический Центр», при проведении открытого аукциона в электронной форме № 31705921400 по выбору исполнителя услуг по аренде медицинского оборудования, которые имели целью и привели к ограничению конкуренции и созданию преимущественных условий для ООО «Офтальмологический Центр»;

Место совершения административного правонарушения - место нахождения ООО «Офтальмологический Центр» - г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, д. 33А, офис 212;

Время совершения административного правонарушения – 31.01.2018 дата заключения договора аренды оборудования;

Субъектом правонарушения является юридическое лицо ООО «Офтальмологический Центр» - г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, д. 33А, офис 212;

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме прямого умысла, направленного на нарушение антимонопольного законодательства и наступление в результате этого нарушения вредных последствий.

Выявленное административное правонарушение свидетельствует об отсутствии со стороны Общества надлежащего контроля за соблюдением исполнения соответствующих публично-правовых обязанностей, характеризует пренебрежительное отношение лица к установленным правовым требованиям.

Вина Общества установлена и состоит в том, что, имея возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, предприятие не приняло всех зависящих от него мер для предотвращения правонарушения.

Таким образом, материалами дела подтверждается вина юридического лица ООО «Офтальмологический Центр» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

При рассмотрении административного дела оснований для освобождения юридического лица ООО «Офтальмологический Центр» от административной ответственности не установлено.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность юридического лица, не установлено.

В соответствии с частью 4 Примечания статьи 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 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 этом согласно части 2 статьи 14.32 КоАП РФ административный штраф не может превышать 1/25 выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение (часть 4 статьи 3.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2011 № 11132/11, моментом обнаружения нарушения антимонопольного законодательства является дата издания приказа о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства. Приказ о возбуждении дела № 039/01/17-891/2020 издан 26.10.2020.

Согласно сведениям государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности ФНС России (<https://bo.nalog.ru/>), выручка Общества за 2019 год составила 33 572 000 руб.

Начальная стоимость предмета торгов № 31705921400 составила 70 460 672,00 рублей.

Размер административного штрафа, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, следует рассчитывать следующим образом:

РШ - размер штрафа;

МаксШ - максимальный размер штрафа (1/2 от НМЦК);

МинШ - минимальный размер штрафа (1/10 от НМЦК);

НМЦК - 70 460 672 руб.

$РШ = (МаксШ - МинШ) / 2 + МинШ$

МаксШ = 35 230 336 руб.

МинШ = 7 046 067,2 руб.

$РШ = (35 230 336 - 7 046 067,2) / 2 + 7 046 067,2 = 21 138 201,6$ руб.

1/25 совокупной суммы выручки:

$33 572 000 / 25 = 1 342 880$ руб.

Учитывая то, что рассчитанный размер административного штрафа превышает установленный частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ предел (1/25 совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг)), или 1 342 880 руб., при назначении наказания следует исходить из единственного возможного в таком случае предела в указанном размере 1 342 880 руб.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, статей 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо общество с ограниченной ответственностью «Офтальмологический Центр» (670000, г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, д. 33А, офис 212, ИНН 0326555544, ОГРН 1170327011238) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Офтальмологический Центр» административный штраф в размере 1 342 880 руб. (один миллион триста сорок две тысячи восемьсот восемьдесят рублей).

Руководитель

В.А. Грибко

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.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

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

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.