

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном
правонарушении № 4-14.32-802/00-12-15 и проведении
административного расследования

«08» сентября 2015г. г. Москва

Я, начальник отдела расследований Контрольно-финансового управления Федеральной антимонопольной службы, Кобзев С.С., рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-16-28/00-12-15 и решение по делу № 1-16-28/00-12-15 от 08.05.2015 в отношении ООО «СБЛ-Техноложис»,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-16-28/00-12-15 Федеральная таможенная служба, ООО «СБЛ-Техноложис», ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» признаны нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения антиконкурентного соглашения между Федеральной таможенной службой, ООО «СБЛ-Техноложис» и ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» при подготовке и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку неисключительного права использования программного обеспечения (ПО) функционирования программных продуктов ORACLE и экземпляров ПО с технической поддержкой и оказание услуг по вводу ПО в эксплуатацию, а также оказание комплексной технической поддержки программных продуктов ORACLE (извещение № 0173100001512000034), результатом реализации которого стало ограничение конкуренции на торгах путем обеспечения победы в открытом аукционе ООО «СБЛ Техноложис» и последующее заключение договора субподряда между ООО «СБЛ-Техноложис» и ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии».

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-16-28/00-12-15 установлены следующие обстоятельства.

1. 05.04.2012 ФТС России на официальном сайте Российской Федерации в информационно - телекоммуникационной сети интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – сайт www.zakupki.gov.ru) разместил заказ на проведение открытого аукциона.

В соответствии с аукционной документацией по открытому аукциону исполнитель государственного контракта должен осуществить:

- поставку лицензии на право использования ПО ККИК, 5 экземпляров данного ПО, включая поставку комплекта документации на русском языке в течение 10 рабочих дней от даты заключения государственного контракта, осуществлять техническую

поддержку в течение 1 года с даты заключения государственного контракта (по 21.05.2013);

- оказывать услуги по комплексной технической поддержке программных продуктов ORACLE: серверов ORACLE, серверов приложений ORACLE (далее – СП ORACLE), и программного обеспечения (ПО) ORACLE в период с даты заключения государственного контракта по 31.12.2013.

- поставку и обеспечение должностных лиц Заказчика документацией на ПО ORACLE актуальной версии на русском языке в течение 10 рабочих дней от даты заключения государственного контракта.

Согласно аукционной документации срок подачи заявок был определен до 26.04.2012.

Открытый аукцион был проведен ФТС России 10.05.2012.

Согласно информации, размещенной на сайте www.zakupki.gov.ru, а также информации, представленной ЗАО «Сбербанк-АСТ», для участия в открытом аукционе было подано 2 заявки:

- ООО «СБЛ-Техноложис».
- ООО «КОМПАРЕКС».

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе от 03.05.2012 № 31Э/1 комиссией ФТС России отказано в допуске к участию в открытом аукционе участнику размещения заказа ООО «КОМПАРЕКС». Основанием отказа в допуске явилось отсутствие в первой части заявки товарного знака «программного обеспечения (ПО) для обеспечения функционирования программных продуктов ORACLE - ПО ККИК.

Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона от 10.05.2012 № 31Э/2 комиссией ФТС России рассматривалась одна заявка ООО «СБЛ-Техноложис» с предложением цены контракта 332 150, 2 тыс. рублей – начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, на подготовку заявки в соответствии с полным перечнем требований, изложенных в аукционной документации, определения возможного варианта (экземпляра) ПО ККИК для поставки, соответствовавшего требованиям аукционной документации, заключения соглашения с разработчиком данного ПО, либо самостоятельной разработкой данного ПО, заказчиком определено согласно аукционной документации 20 календарных дней (с 06.04.2012 по 26.04.2012).

Согласно устным пояснениям представителя ООО «КОМПАРЕКС», представленных на заседании Комиссии ФАС России (протокол от 07.08.2014), под описание ПО ККИК в аукционной документации подходил только один программный продукт. У ООО «КОМПАРЕКС» не было временных возможностей успеть в срок подачи заявки заключить договор с разработчиком ПО Appercut Custom Code Scanner.

Вместе с тем, обладая информацией о планируемом к проведению ФТС России открытом аукционе, текстом технических требований, информацией о наиболее соответствующем техническим требованиям ПО ККИК, генеральный директор ООО

«СБЛ-Техноложис» XXXXXXXXXXXXXXX 10.01.2012 (до официального объявления открытого аукциона) заключил соглашение на распространение ПО ApperCut Custom Code Scanner.

По итогам проведения открытого аукциона между Федеральной таможенной службой и ООО «СБЛ-Техноложис» заключен государственный контракт от 21.05.2012 № 79.

25.05.2012 между ООО «СБЛ-Техноложис» и ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» заключен договор субподряда № 28-0512/К, предметом которого являлись услуги по комплексной технической поддержке программных продуктов Oracle. В соответствии с п. 2.1 указанного договора его цена составила 207 500 тыс. рублей.

II. Из устных пояснений XXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXX, представленных на заседании Комиссии, а также материалов, представленных ГСУ СК РФ по г. Москва, материалов, представленных СЭБ ФСБ России по следственному поручению ГСУ СК РФ по г. Москва, следует.

XXXXXXXXXXXX, действовавший в интересах ООО «СБЛ-Техноложис», и генеральный директор ООО «СБЛ-Техноложис» – XXXXXXXXXXXXXXX с ноября 2011 года располагали информацией о намерениях ФТС России провести открытый аукцион, в том числе, информацией о том, что техническая поддержка Oracle, а также поставка и обеспечение должностных лиц таможенных органов документацией на ПО ORACLE и ПО ККИК будут закупаться ФТС России в рамках одного лота.

В январе 2012 года XXXXXXXXXXXXXXX, действовавшим в интересах ООО «СБЛ-Техноложис», XXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXX, действовавшим в интересах ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии», а также XXXXXXXXXXXXXXX был разработан текст технических требований к аукционной документации по планируемому к проведению в ФТС России в 2012 году открытому аукциону. В феврале 2012 года XXXXXXXXXXXXXXX, действовавшим в интересах ООО «СБЛ-Техноложис», посредством электронной почты в адрес заместителя начальника отдела планирования и оснащения средствами автоматизации Главного управления информационных технологий ФТС России XXXXXXXXXXXXXXX был направлен разработанный текст технических требований.

В период с февраля по апрель 2012 года посредством электронной переписки между XXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXX, и XXXXXXXXXXXXXXX – начальником Главного управления информационных технологий ФТС России осуществлялась дальнейшая подготовка итогового текста технического задания для включения в аукционную документацию. Результаты совместной работы, в том числе, направлялись генеральному директору ООО «СБЛ-Техноложис» XXXXXXXXXXXXXXX

Текст технических требований разрабатывался с целью обеспечения победы в открытом аукционе ООО «СБЛ-Техноложис». Для достижения поставленной цели в текст технических требований совместно с оказанием технической поддержки программных продуктов ORACLE была включена поставка ПО ККИК, а также поставка и обеспечение должностных лиц таможенных органов документацией на ПО ORACLE в короткий срок. Для описания технических требований к ПО ККИК использовались функциональные характеристики ПО ApperCut Custom Code

Приговором установлено, что указанными лицами разработан план совершения преступления, который включал в себя, в том числе:

- подготовку аукционной документации с включением в состав технического задания избыточных, трудновыполнимых, разноплановых условий, являющихся «закладкой», позволяющей лицам, обладающей указанной информацией, выиграть открытый аукцион;
- включение в состав лота в рамках открытого аукциона поставку программного обеспечения, а также оказание услуг по осуществлению технической поддержки программных продуктов, предназначенных для решения различных задач и функционально не связанных между собой;
- подбор лиц из числа сотрудников компаний, осуществляющих коммерческую деятельность на рынке информационных технологий, для подготовки и написания ограничивающих конкуренцию «закладок» в технические требования аукционной документации;
- создание участнику аукциона ООО «СБЛ-Техноложис» преимущественных условий путем предоставления информации о полном перечне работ, товаров, услуг, сроках поставки и внесенных в технические требования аукционной документации «закладках», ограничивающих конкуренцию, до официального размещения заказа;
- рассмотрение заявок участников, с последующим допуском к участию в открытом аукционе единственного участника ООО «СБЛ-Техноложис»;
- заключение с ООО «СБЛ-Техноложис» государственного контракта по результатам проведения открытого аукциона.

Также Приговором установлено, что в период не позднее ноября 2011 года XXXXXXXXXXXXXXXX совместно с XXXXXXXXXXXXXXXX, распределив между XXXXXXXXXXXXXXXX и XXXXXXXXXXXXXXXX обязанности по подготовке и написанию технических требований к аукционной документации, с целью включения в состав технического задания избыточных, трудновыполнимых и разноплановых условий, являющихся «закладками», ограничивающими конкуренцию и позволяющими лицам, обладающим указанной информацией, выиграть открытый аукцион, обратились к знакомым: исполнительному директору компании Апперкат Секюрити Лимитед XXXXXXXXXXXXXXXX и заместителю генерального директора ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» XXXXXXXXXXXXXXXX с просьбой прописать функциональные характеристики программного обеспечения Апперкат — контроль качества исходного кода (ПО ККИК), а также условия по поставке книг и руководств администратора пользователя ПО Оракл 11g, пообещав последующее заключение выгодных договоров по их поставке.

Далее, в период с января по апрель 2012 года посредством электронной переписки между XXXXXXXXXXXXXXXX, должностными лицами ФТС России XXXXXXXXXXXXXXXX и XXXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXXX (действовавшим в интересах ООО «СБЛ-Техноложис»), XXXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXXX (действовавшим в интересах ЗАО

«РДТех Разумные деловые технологии») был разработан текст технических требований к открытому аукциону, в который были включены поставка ПО, а также оказание услуг по осуществлению технической поддержки программных продуктов, предназначенных для решения различных задач и функционально не связанных между собой.

Кроме того, Приговором установлено, что XXXXXXXXXXXXXXXX и XXXXXXXXXXXXXXXX, предоставили XXXXXXXXXXXXXXXX информацию о полном перечне работ, товаров, услуг, сроках поставки и внесенных совместно с XXXXXXXXXXXXXXXX и XXXXXXXXXXXXXXXX в технические требования аукционной документации «закладках», ограничивающих конкуренцию, являющихся гарантией победы в предстоящем аукционе и заключения контракта на выгодных для ООО «СБЛ-Техноложис» условиях, сообщив, в том числе, о необходимости заключения договора с ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии», с целью приобретения указанных в закладках книг и руководств администратора пользователя ПО Oracle версии 11g.

Вышеуказанные события и факты подтверждаются имеющейся в материалах настоящего дела электронной перепиской, а также устными пояснениями XXXXXXXXXXXXXXXX, XXXXXXXXXXXXXXXX

- - Результатом действий ФТС России, ООО «СБЛ-Техноложис», ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» по разработке и согласованию технических требований к аукционной документации, включению в состав технического задания избыточных, трудновыполнимых и разноплановых условий, являющихся «закладками», явилось:

- ограничение конкуренции на торгах путем предоставления ООО «СБЛ-Техноложис» преимущественных условий участия в открытом аукционе на право заключения государственного контракта по сравнению с другими участниками и, как следствие – к победе данного участника в открытом аукционе;

- заключение ООО «СБЛ-Техноложис» и ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» договора субподряда от 25.05.2012 № 28-0512/К.

Таким образом, исходя из материалов настоящего дела, устных и письменных пояснений сторон, Комиссия пришла к выводу о том, что действия ФТС России, ООО «СБЛ-Техноложис», ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» по заключению антиконкурентного соглашения в рамках подготовки и проведения открытого аукциона, реализация которого имела своей целью обеспечение победы ООО «СБЛ-Техноложис» в открытом аукционе, а также последующее заключение договора субподряда между ООО «СБЛ-Техноложис» и ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии», свидетельствуют о нарушении статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Решение ФАС России по делу № 1-16-28/00-12-15 изготовлено в полном объеме 08.05.2015 г.

Нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции предусматривает ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП).

Согласно части 1 статьи 14.32 КоАП заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Указанные материалы являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «СБЛ-Техноложис» (место нахождения: 129344, г. Москва, ул. Искры, д.31/1) дело об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения и участия в нем, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статье 26.10 КоАП ООО «СБЛ-Техноложис» надлежит

представить в ФАС России в срок до «25» сентября 2015 года следующие информацию и документы, подписанные уполномоченным лицом (копии документов, заверенные в установленном законом порядке):

3.1. Сведения о выручке ООО «СБЛ-Техноложис» от оказания услуг по поставке неисключительного права использования программного обеспечения (ПО) функционирования программных продуктов ORACLE и экземпляров ПО с технической поддержкой и оказания услуг по вводу ПО в эксплуатацию, а также от оказания услуг по комплексной технической поддержке программных продуктов ORACLE на территории Российской Федерации за период с 01.01.2014 по 31.12.2014, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (без НДС);

3.2. Сведения о совокупном размере суммы выручки ООО «СБЛ-Техноложис» от оказания всех услуг (работ, товаров) на территории Российской Федерации за период с 01.01.2014 по 31.12.2014, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (без НДС);

3.3. Письменные пояснения о том, какое конкретно должностное лицо (лица) выполняло (-и) обязанности единоличного исполнительного органа ООО «СБЛ-Техноложис» в период с 21.05.2012 по дату получения настоящего Определения, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, удостоверяющего личность указанного должностного лица (лиц), адрес фактического места жительства и адрес регистрации должностного лица (лиц), документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного (-ых) лица (лиц) (решения учредителей, приказ о назначении на должность, трудовой договор, служебный контракт, должностная инструкция, должностной регламент, положение и т. д.)

3.4. Письменные пояснения о том, какое конкретно должностное лицо заключило (подписало) с Федеральной таможенной службой государственный контракт от 21.05.2012 № 79, а также договор субподряда с ЗАО «РДТех Разумные деловые технологии» № 28-0512/К от 25.05.2012, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, удостоверяющего личность указанного должностного лица, адрес фактического места жительства и адрес регистрации должностного лица, документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного лица (решения учредителей, приказ о назначении на должность, трудовой договор, служебный контракт, должностная инструкция, должностной регламент, положение и т.д.).

4. Законному представителю ООО «СБЛ-Техноложис» явиться в «11» час. «30» мин. «01» октября 2015 г. по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, каб. 508-Д для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.32-802/00-12-15, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе

знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

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