ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 042/04/14.32-941/2020 об административном правонарушении

23.07.2020 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 042/04/14.32-941/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Сервис Риджен» (ИНН 4207043390 / КПП 420501001, ОГРН 1024200694594, дата присвоения ОГРН 06.11.2002 г., дата создания юридического лица до 01.07.2002 г.: 28.01.1999 г. Территориальным управлением Центрального района администрации г. Кемерово зарегистрировано создание юридического лица под номером 2126, юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, д.108А) (далее – ООО «Сервис Риджен»),

УСТАНОВИЛА:

29.07.2019 г. по результатам рассмотрения дела № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению данного дела было вынесено решение о признании организатора торгов – <Ш> ИНН ..., являвшегося конкурсным управляющим ООО «Автомобильный дом», ООО «Р-Инвест» ИНН 4205347730, ООО «СибирьИнвест» ИНН 4205304864 и группы лиц, состоящей из ООО «Сервис Риджен» и <П> ИНН ..., нарушившими требования пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении указанными выше лицами устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции и предоставлению преимуществ участникам соглашения, в том числе ООО «Сервис Риджен», при проведении торгов в форме публичного предложения по продаже имущества должника-банкрота ООО «Автомобильный дом» ИНН 4229002654 (Должник), сообщения о проведении которых опубликованы 15.06.2018 г.: на сайте в сети Интернет Единого Федерального реестра сведений о банкротстве (ЕФРСБ) по адресу: <http://bankrot.fedresurs.ru>, под № 2776104; на сайте в сети Интернет электронной площадки «Российский аукционный дом» по адресу: <http://lot-online.ru>, под № РАД-139803 (далее – Торги), а также участия в данном соглашении и его реализации.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ 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 РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ 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.

Таким образом, действия ООО «Сервис Риджен», выразившиеся в заключении совместно с ООО «Р-Инвест», ООО «СибирьИнвест» и <П>, устного соглашения с организатором Торгов – конкурсным управляющим ООО «Автомобильный дом» <Ш>, реализация которого привела к ограничению конкуренции и предоставлению преимуществ участникам соглашения, в том числе ООО «Сервис Риджен», при проведении Торгов, а также участия в данном соглашении и его реализации, вступают в противоречие с требованиями пункта 1 части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Время совершения правонарушения определяется периодом проведения Торгов - с 15.06.2018 г. (дата публикации сообщений о проведении Торгов) по 19:40:27 12.10.2018 г. (время публикации протокола РАД-139803 о результатах Торгов).

Местом совершения административного правонарушения является место заключения устного соглашения между организатором Торгов, ООО «Р-Инвест», ООО «СибирьИнвест» и группой лиц, состоящей из ООО «Сервис Риджен» и <П>, при этом местонахождением ООО «Сервис Риджен», в том числе в период действия вменяемого соглашения, является следующий адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, д.108А.

Уведомлением о составлении протокола № 05/1413 от 14.02.2020 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 30.03.2020 г. на 15 часов 00 минут.

25.02.2020 г. от ООО «Сервис Риджен» поступило письмо с приложенными материалами, запрошенными уведомлением № 05/1413 от 14.02.2020, согласно которому ООО «Сервис Риджен» вменяемого правонарушения не признает, по основаниям полностью идентичным тем, что содержатся в заявлении, поданном ООО «Сервис Риджен» в Арбитражный суд Кемеровской области об оспаривании решения от 29.07.2019 г. по делу № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с проведением в Российской Федерации мероприятий, направленных на недопущение распространения коронавирусной инфекции, принято решение о переносе даты составления и подписания протокола об административном правонарушении.

Уведомлением о составлении протокола № 05/2771 от 31.03.2020 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 07.05.2020 г. на 15 часов 00 минут.

В связи с проведением в Российской Федерации мероприятий, направленных на недопущение распространения коронавирусной инфекции, принято решение о переносе даты составления и подписания протокола об административном правонарушении.

Уведомлением о составлении протокола № 05/3849 от 13.05.2020 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 17.06.2020 г. на 15 часов 00 минут.

17.06.2020 г. от ООО «Сервис Риджен» поступило ходатайство о проведении процедуры составления и подписания протокола об административном правонарушении без участия представителя ООО «Сервис Риджен».

Указанное ходатайство удовлетворено.

17.06.2020 г. в отсутствие законного представителя и защитника лица, привлекаемого к ответственности, извещенного надлежащим образом о дате времени и месте составления и подписания протокола (что подтверждается списком № 288 (Партия 429) внутренних почтовых отправлений от 13.05.2020, отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80080848265355, а также предоставлением ООО «Сервис Риджен» 17.06.2020 г. ходатайства о проведении процедуры составления и подписания протокола об административном правонарушении без участия своего представителя), составлен и подписан протокол № 042/04/14.32-941/2020 об административном правонарушении.

Определением от 17.06.2020 г. дело № 042/04/14.32-941/2020 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 22.06.2020 г. на 15 часов 30 минут.

22.06.2020 г. в назначенное определением от 17.06.2020 г. время законный представитель ООО «Сервис Риджен» на рассмотрение настоящего дела не явился, направил защитника <...>, действующего на основании доверенности от 07.11.2018 г., который полностью поддержал все пояснения и доводы данные ООО «Сервис Риджен» ранее. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Сервис Риджен» о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела отсутствовали, в связи с чем определением от 22.06.2020 г. срок рассмотрения настоящего дела продлен до 02.08.2020 г. включительно, рассмотрение дела отложено на 23.07.2020 г. на 09 часов 00 минут.

23.07.2020 г. в назначенное определением от 22.06.2020 г. время законный представитель ООО «Сервис Риджен», извещенного надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения настоящего дела (что подтверждается списком № 52 (Партия 477) внутренних почтовых отправлений от 02.07.2020 г. и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80091748880166), на рассмотрение настоящего дела не явился, защитника не направил.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России

приходит к следующим выводам:

в результате рассмотрения дела № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России решением от 29.07.2019 г. установлен факт заключения между организатором Торгов, ООО «Р-Инвест», ООО «СибирьИнвест» и группой лиц, состоящей из ООО «Сервис Риджен» и <П> устного соглашения, реализация которого могла привести, а также привела к ограничению конкуренции и предоставлению преимуществ ООО «Сервис Риджен» при проведении Торгов, а также участию в данном соглашении и его реализации.

Учитывая совокупность имеющихся в деле № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства доказательств, в частности:

1. использование указанными лицами единой инфраструктуры при участии и проведении Торгов, что подтверждается использованием одинаковых IP-адресов, указанием в заявках одинаковых с организатором Торгов контактных данных;
2. тесные и устойчивые связи организатора Торгов с ООО «Р-Инвест» и ООО «СибирьИнвест», что подтверждается наличием в заявках данных участников на участие в Торгах контактных данных организатора Торгов не только при проведении Торгов, но также и при проведении иных торгов, описанных в решении по делу № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства;
3. совместное (скоординированное) участие в Торгах, направленное на предоставление преимущества конкретному участнику, что подтверждается:
 - необоснованным допуском заинтересованного участника (ООО «Сервис Риджен») к участию в Торгах и намеренного сокрытия организатором Торгов данного факта;
 - затягиванием передачи оператору электронной площадки «РАД» протоколов об определении участников на каждом этапе снижения начальной цены Торгов до появления реального независимого участника - <П А.А.>;
 - схожесть поведения участников Торгов, за исключением <П А.А.>, в части подачи ценовых предложений;
 - использование идентичной стратегии поведения в попытке придать законность Торгам при рассмотрении действий ответчиков по указанному антимонопольному делу в суде и антимонопольном органе;
 - передача ООО «Сервис Риджен» прав требования к ООО «Автомобильный дом» лицу, тесно связанному с организатором Торгов (ООО «Р-Инвест»), с целью создания видимости законности проведенной процедуры Торгов;
 - возврат организатором Торгов задатка за участие в Торгах ООО «Сервис Риджен» в нарушение требований Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве),

заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к выводу о наличии между организатором Торгов - <Ш>, являвшимся конкурсным управляющим ООО «Автомобильный дом», ООО «Р-Инвест», ООО «СибирьИнвест» и группой лиц, состоящей из ООО «Сервис Риджен» и <П> устного соглашения, реализация которого привела к ограничению конкуренции и предоставлению преимуществ ООО «Сервис Риджен» при проведении Торгов, а также участию в данном соглашении и его реализации, что противоречит требованиям пункта 1

части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Ответственность для юридических лиц за заключение между организаторами торгов 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, 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 «Сервис Риджен» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ данным обществом предпринято не было.

ООО «Сервис Риджен» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 1 части 1 статьи 17 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 отношениям 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, предусмотренным антимонопольным законодательством и Законом о банкротстве.

ООО «Сервис Риджен» не представило доказательств, подтверждающих наличие

исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения. Осуществление действий, направленных на заключение описанного выше антиконкурентного соглашения, участие в нем, а также на незаконное получение преимуществ при проведении Торгов, свидетельствует о пренебрежительном отношении ООО «Сервис Риджен» к установленным законодательством РФ требованиям для участия в торгах.

Кроме того, ООО «Сервис Риджен» ненадлежащим образом исполнило свои публично-правовые обязанности участника Торгов при участии в них, что посягает на установленный законодательством РФ порядок организации и проведения торгов.

Негативные последствия действий ООО «Сервис Риджен» выразились в нарушении прав и законных интересов независимого участника Торгов, предоставлении преимуществ участникам, связанным антиконкурентным соглашением на Торгах.

Учитывая изложенное, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Сервис Риджен» подтверждается протоколом № 042/04/14.32-941/2020 об административном правонарушении от 17.06.2020 г., решением от 29.07.2019 г. (исх. № 05/7808) по делу № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Сервис Риджен» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек. Истечет 29.07.2020 г. (включительно).

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину ООО «Сервис Риджен» 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 соглашения между организаторами торгов 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.

Сумма начальной цены Торгов составляла 108 736 200 рублей. Следовательно, административный штраф должен составлять:

от $108\,736\,200 * 0,1 = 10\,873\,620$ рублей

до $108\,736\,200 * 1/2 = 54\,368\,100$ 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:

$$10\ 873\ 620 + (54\ 368\ 100 - 10\ 873\ 620)/2 = 32\ 620\ 860 \text{ руб.}$$

min размер штрафа max размер штрафа min размер штрафа

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 № 45/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, решение по которому явилось поводом к возбуждению настоящего дела, возбуждено приказом Кемеровского УФАС России № 181 от 17.12.2018, следовательно, правонарушение выявлено 17.12.2018 г. Согласно информации, представленной ИФНС России по г. Кемерово, совокупный размер суммы выручки ООО «Сервис Риджен» за 2017 г., определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, составил 1 521 000 рубль.

Учитывая тот факт, что совокупный размер суммы выручки ООО «Сервис Риджен» от реализации всех товаров (работ, услуг), определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса РФ, за 2017 г. составил 1 521 000 рубль,

заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным назначить ООО «Сервис Риджен» административное наказание в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 2 статьи 14.32 КоАП.

Рассмотрев доводы ООО «Сервис Риджен», указанные в письме, представленном 25.02.2020 г. (вх. № 871), заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает, что им уже дана надлежащая правовая оценка при рассмотрении дела № А27-23771/2019 в арбитражном суде, в котором они признаны несостоятельными.

Учитывая характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение ООО «Сервис Риджен», степень вины правонарушителя, отсутствие смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает целесообразным назначить административное наказание в пределах минимально допустимой санкции, определенной частью 2 статьи 14.32 КоАП.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ООО «Сервис Риджен» (ИНН 4207043390 / КПП 420501001, ОГРН 1024200694594, дата присвоения ОГРН 06.11.2002 г., дата создания юридического лица до 01.07.2002 г.: 28.01.1999 г. Территориальным управлением Центрального района администрации г. Кемерово зарегистрировано создание юридического лица под номером 2126, юридический адрес: 650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, д.108А), 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 100 000 (сто тысяч) 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.

В соответствии с частью 2 статьи 31.5 КоАП ООО «Сервис Риджен» предоставляется рассрочка исполнения постановления по настоящему делу на срок в пределах трех месяцев с момента вступления настоящего постановления в законную силу, равными долями.

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 1 16 01141 01 0032 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 042/04/14.32-941/2020

УИН 16100500000000601308

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 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.

Заместитель руководителя