78/26892/20 от 02.09.2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 078/04/14.32-686/2020

«31» августа 2020 года Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Санкт-Петербургское УФАС России, управление)
<…>, рассмотрев протокол от 17 августа 2020 года № 06/225154/20 и другие материалы дела об административном правонарушении № 078/04/14.32-686/2020, возбужденного в отношении ООО «ВКР» (ИНН 7823005350, КПП 781901001, ОГРН 1027808914869, зарегистрировано в качестве юридического лица 26.03.1997, адрес: 198411, Ломоносов, Морская ул., д. 88, лит. А, оф. 36) по части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ)

УСТАНОВИЛ:

комиссия управления своим решением от 7 ноября 2019 года № 78/36327/19 по делу № 1-11-8/78-06-19 признала в действиях ООО «КАПЖ-Строй» и ООО «ВКР» нарушение части 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Данное нарушение выразилось в заключении антиконкурентного соглашения при участии в электронных аукционах №№ 0172300010018000016, 0145300026116000016, 0345300014118000005.

ООО «КАПЖ-Строй» и ООО «ВКР» обратились с заявлениями о признании недействительным решения по делу № 1-11-8/78-06-19 в Арбитражный суд Санкт-
Петербурга и Ленинградской области. Суд своим решением от 18 августа 2020 года по делу № А56-9322/2020 оставил без удовлетворения требования ООО «КАПЖ-Строй» и ООО «ВКР».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией

понимается 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 пункту 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами осуществляющими продажу товаров (оказание услуг) на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством.

Согласно части 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 1-11-8/78-06-19, которым установлено, что ООО «КАПЖ-Строй» и ООО «ВКР» являлись хозяйствующими субъектами – конкурентами в период проведения торгов.

В нарушение указанных требований антиконкурентные действия ООО «ВКР» и ООО «КАПЖ-Строй» заключались в устном соглашении друг с другом, при этом поведение вышеуказанных организаций в целом свидетельствует о скоординированности действий обществ, направленных на достижение ими цели в виде поддержания цен на торгах и заключения государственного контракта по наиболее выгодной цене.

Согласно статье 37 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся в заключении антиконкурентного соглашения, предусмотрена статьёй 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ 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 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.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 цитируемого Кодекса, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Факт нарушения антимонопольного законодательства комиссия Санкт-Петербургского УФАС России установила своим решением по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-8/78-06-19.

Время совершения административного правонарушения: в части

заключения антиконкурентного соглашения – с 22 августа 2016 года по 10 июля 2018 года.

Место совершения административного правонарушения: 188512, г. Ломоносов, ул. Победы, д. 20, корп. 2 (адрес места нахождения ООО «ВКР» на момент проведения рассматриваемых торгов).

Таким образом, в действиях ООО «ВКР» усматривается наличие события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

Санкт-Петербургское УФАС России определением от 20 июля 2020 года № 06/22433/20 уведомило ООО «ВКР» о том, что составление протокола об административном правонарушении в отношении данного общества состоится 17 августа 2020 года в 9 часов 30 минут. Тем же определением Санкт-Петербургское УФАС России запросило у ООО «ВКР» документы и сведения по делу № 078/04/14.32-686/2020.

ООО «ВКР» в ответ на данное определение представило сведения об адресе места жительства своего генерального директора и отчёт о финансовых результатах за 2018 год (вх. № 28054/20 от 27.07.2020). Представленные документы подписаны генеральным директором общества Крупник <…>.

От ООО «ВКР» поступило ходатайство (вх. № 28054/20 от 27.07.2020). В заявленном ходатайстве общество просит «приостановить производство по делу об административном правонарушении №078/04/14.32-686/2020 до вступления в законную силу решения Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области по делу № А56-9322/20».

Управление отказало в удовлетворении ходатайства (вх. № 28054/20 от 27.07.2020). Данное процессуальное решение оформлено в виде определения от 28 июля 2020 года № 06/23425/20.

В назначенное время от ООО «ВКР» явилась генеральный директор общества Крупник <…> (<…> г.р., уроженка <…>, паспорт <…>). При составлении протокола об административном правонарушении Крупник <…> сообщила, что объяснения будут даны позднее.

Определением от 17 августа 2020 года № 10/25151/20 Санкт-Петербургское УФАС России назначило рассмотрение дела № 078/04/14.32-686/2020 на 31 августа 2020 года в 11 часов 00 минут. Данное определение вручено под расписку законному представителю ООО «ВКР» <…>. Также Крупник <…> при составлении

протокола сделала собственноручную отметку о том, что ознакомлена о месте и времени рассмотрения настоящего дела.

В назначенное время от ООО «ВКР» явилась генеральный директор общества Крупник <…> (<…> г.р., уроженка <…>, паспорт <…>). Крупник <…> представила письменные и устные объяснения по делу, в том числе сообщила о наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность общества (тяжелое материальное положение, исполнение предписания и прекращение противоправных действий).

Также ООО «ВКР» представило дополнительные письменные пояснения по делу. Общество просило назначить ему административный штраф в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 2 статьи 14.32 КоАП РФ. Общество сообщило, что из-за пандемии новой коронавирусной инфекции его материальное положение существенно ухудшилось. В частности, сократилась прибыль общества, выросли закупочные цены (в связи с уменьшением количества поставщиков).

В соответствии с частью 2 статьи 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых данным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «ВКР» могло выполнить требования статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Однако оно не предприняло все зависящие от него меры для исполнения указанных требований закона.

В рамках производства по делу № 078/04/14.32-686/2020 обстоятельств, отягчающих административную ответственность Общества с ограниченной отвественностью «ВКР», не установлено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «ВКР»:

1. ООО «ВКР» не является организатором выявленного картеля,

2. тяжелое материальное положение ООО «ВКР»,

3-4. ООО «ВКР» добровольно прекратило нарушение антимонопольного законодательства до вынесения настоящего постановления и исполнило предписание по делу № 1-11-8/78-06-19.

Согласно пункту 6 статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении необходимо выяснить обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

В рамках производства по делу № 078/04/14.32-686/2020 обстоятельств,
исключающих производство по делу, не установлено.

Оснований освобождения ООО «ВКР» от наказания за совершение административного правонарушения по части 2 статьи 14.32 КоАП РФ не имеется.

В соответствии с санкцией части 2 статьи 14.32 КоАП РФ, осуществлен расчет размера административного штрафа, возможного к применению в отношении ООО «ВКР», на основании следующих величин:

1) начальная максимальная цена контрактов по всем торгам с участием
ООО «КАПЖ-Строй», по которым антимонопольным органом было признано нарушение законодательства составила 11 745 024,51 руб.,

2) максимальный штраф (МаксШ): 50 % суммы НМЦК составляет 5 872 512,26 руб.,

3) минимальный штраф (МинШ): 10 % суммы НМЦК составляет 1 174 502,45 руб.,

4) базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа и половины разницы максимального и минимального размеров административного штрафа, и рассчитан по формуле:

БШ= МинШ+(МаксШ-МинШ)/2

1 174 502,45 + (5 872 512,26 - 1 174 502,45)/2=3 523 507,35 руб.

Таким образом, базовый штраф для ООО «КАПЖ-Строй» составляет 3 523 507,35 руб.

5) ОО (ОС) = (МаксШ-МинШ)/8

Таким образом, коэффициент одного смягчающего или отягчающего обстоятельства для ООО «КАПЖ-Строй» составляет:

ОО (ОС) = (5 872 512,26 - 1 174 502,45) / 8 = 587 251, 23 рублей.

ПШ=БШ+ (ОО*n) – (ОС *n), где n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность.

Таким образом, ПШ = 3 523 507,35 – (587 251,23 * 4) = 1 174 502,45 руб.

Датой выявления настоящего правонарушения является дата издания приказа о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 31 января 2020 года № 23/19.

Выручка ООО «ВКР» от реализации товаров (работ, услуг) за период, определяемый для целей расчёта размера штрафа подлежащего назначению обществу (2018 год), составила 47 069 000 рублей. 4 % от выручки ООО «ВКР» от
реализации товаров (работ, услуг) за за 2018 год составляет 1 882 760,00 рублей.

4 % от выручки ООО «ВКР» за 2018 год больше размера применяемого штрафа. Следовательно, в соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ размер штрафа, возможного к применению в отношении ООО «ВКР», составляет 1 174 502,45 рублей.

В силу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. Согласно частям 3.2 и 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного

соответствующей статьей или частью статьи раздела II цитируемого кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей, при этом размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II цитируемого Кодекса.

На основании изложенного, с учётом заявленного ООО «ВКР» ходатайства и тяжелого материального положения ООО «ВКР», Санкт-Петербургское УФАС России считает возможным применить при вынесении постановления по настоящему делу в отношении ООО «ВКР» положения частей 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, так назначение даже минимального штрафа, предусмотренного санкцией частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ будет носить неоправданно карательный характер, служить инструментом подавления экономической самостоятельности и инициативы, чрезмерного ограничения свободы предпринимательства и права собственности общества.

С учётом изложенного, Санкт-Петербургское УФАС России считает возможным назначить ООО «ВКР» административный минимальный административный штраф в размере 587 251 рубля 23 копеек (5 % от НМЦК).

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 2.1, статьёй 4.1, частью 2 статьи 14.32, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать нарушение в действиях ООО «ВКР» (ИНН 7823005350, КПП 781901001, ОГРН 1027808914869, зарегистрировано в качестве юридического лица 26.03.1997, адрес: 198411, Ломоносов, Морская ул., д. 88, лит. А, оф. 36), выразившееся в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участии в нем, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, признать ООО «ВКР» виновным в совершении данного правонарушения.
2. Назначить ООО «ВКР» (ИНН 7823005350, КПП 781901001, ОГРН 1027808914869, зарегистрировано в качестве юридического лица 26.03.1997, адрес: 198411, Ломоносов, Морская ул., д. 88, лит. А, оф. 36) административное наказание в виде административного штрафа в размере 587 251 (пятьсот восьмидесяти семи тысяч двухсот пятидесяти одного) рубля 23 (двадцати трёх) копеек за

совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

3. ООО «ВКР» представить в управление копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

<…>

Платёжные поручения оформляются плательщиками в соответствии с Правилами указания информации в полях расчётных документов на перечисление налогов, сборов и иных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, утверждённых Приказом Минфина РФ от 24.11.2004 № 106н.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьёй 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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 в надлежащем порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

На основании статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229 «Об исполнительном производстве», постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

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

Заместитель руководителя управления < >