ПРОТОКОЛ № 042/04/14.32-1727/2021

об административном правонарушении

«22» ноября 2021 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела ЖКХ, транспорта и связи Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) <…> в отношении **закрытого акционерного общества «Сибирский успех»** (ОГРН 1025401912766, ИНН 5405161372 / КПП 540501001, зарегистрированного Новосибирской городской регистрационной палатой 05.12.1994 за № ОК 6186, дата присвоения ОГРН 25.10.2002, юридический адрес: 630009, г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д.16, этаж 1), извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола, что подтверждается имеющимися в деле материалами.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

согласно решению по делу № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 08.04.2021 (далее – Решение) установлено наличие устного картельного соглашения между ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс» участие в котором и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках закупки со следующим реестровым номером в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 0339300324418000042 (далее – Закупка). Наличие антиконкурентного соглашения подтверждается следующим:

- использованием одного IP-адреса, при участии в торгах, проведенных в рамках Закупки; абсолютной идентичностью первых частей заявок на участие в Закупке ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион»; совпадением свойств файлов первых частей заявок и документов, приложенных ко вторым частям заявок в формате Microsoft Word (.doc); идентичностью документов, подтверждающих соответствие предлагаемой ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» к поставке рентгеновской пленки, как по наименованию, так и по содержанию. Данные факты свидетельствуют об использовании единой инфраструктуры для подготовки и участия в торгах, совместной подготовке ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» к участию в торгах, что подтверждается пояснениями ЗАО «Сибирский успех», согласно которым заявки на участие в Закупке от ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» подавались сотрудником ЗАО «Сибирский успех», а также наличии тесной связи между данными хозяйствующими субъектами, что в свою очередь указывает на наличие соглашения между данными лицами и исключает конкурентную борьбу на торгах между ними;
- наличием тесной и устойчивой связи между ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», поскольку данные хозяйствующие субъекты входят в одну группу лиц в соответствии с требованиями статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ФЗ № 135-ФЗ), в связи с чем, в соответствии с требованиями части 2 статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ, данные лица выступают в правоотношениях, регулируемых антимонопольным законодательством, как одно лицо. Кроме того, согласно пояснениям ЗАО «Сибирский успех», ООО «Сибирский успех - Кузбасс» и ЗАО «Сибирский успех» участвуют совместно в торгах для подстраховки друг друга;
- тесной и устойчивой связью ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» в период проведения Закупки, подтверждаемой наличием арендных правоотношений между данными хозяйствующими субъектами, а также нахождением данных организаций в одном помещении;
- оформлением электронных подписей ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» одним лицом, являющимся сотрудником ЗАО «Сибирский успех», что свидетельствует о тесной связи данных хозяйствующих субъектов, а также о совместной подготовке к участию в закупках;
- действиями ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» на торгах, проведенных в рамках Закупки, выразившимися в отсутствии реального соперничества на данных торгах, учитывая, что в других торгах, в которых они совместно принимали участие, ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» вели себя иначе, и при наличии иных участников, не связанных с ними, вели реальную конкурентную борьбу за право заключить контракт, значительно снижая начальную (максимальную) цену (НМЦ) закупок на торгах. Данная система взаимоотношений обеспечила поддержание цены на торгах (незначительное снижение НМЦ), проведенных в рамках Закупки;
- поведением в закупках на поставку рентгенологической пленки, в которых ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» совместно принимали участие, за исключением Закупки, в которых ЗАО «Сибирский успех» действовало однообразно, отзывая заявку на участие в закупках.

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, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В связи с вышеизложенным Комиссия Кемеровского УФАС Росси по рассмотрению дела № 042/01/11-637/2020 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о наличии между ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», устного соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках Закупки, что противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

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 установлена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП), согласно которой совершение данных действий 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.

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Приказом АОЗТ «Сибирский успех» № 1к от 01.01.1995 на должность генерального директора с 01.01.1995 назначен <…>. Внеочередным общим собранием акционеров ЗАО «Сибирский успех», проведенным 17.05.2017 (протокол № 2), полномочия генерального директора <…> продлены до 31.12.2022.

Таким образом, действия ЗАО «Сибирский успех», выразившиеся в заключении устного соглашения с ООО «Номинал-регион» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», входящего с ЗАО «Сибирский успех» в одну группу лиц, участие в котором и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, проведенных в рамках Закупки, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Временем совершения правонарушения является время заключения, выявленного антиконкурентного соглашения. Вместе с тем поскольку установлено, что участие в указанном соглашении и его реализация привели к поддержанию цен на торгах, учитывая, что частью 2 статьи 14.32 КоАП ответственность установлена не только за заключение антиконкурнетного соглашения, но и за участие в нем, время совершения правонарушения определяется периодом: не позднее 10.08.2018 (дата публикации сообщения о проведении Закупки) и не позднее 28.08.2018 (дата подведения итогов торгов).

Местом совершения административного правонарушения является место заключения ООО «Номинал-регион» и группой лиц, состоящей из ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Сибирский успех - Кузбасс», выявленного устного антиконкурентного соглашения. При этом местонахождением ЗАО «Сибирский успех», в том числе в период действия выявленного соглашения, указан следующий адрес: 630009, г. Новосибирск, ул. Добролюбова, д.16, этаж 1.

Определением о возбуждении настоящего дела исх. № 05/9353 от 24.09.2021 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 02.11.2021 на 15 часов 00 минут.

29.09.2021 поступили письменные пояснения по настоящему делу с приложенными материалами, согласно которым ЗАО «Сибирский успех» совершение вменяемого правонарушения не признает, указало, что доказательства, которые Комиссия Кемеровского УФАС России при вынесении Решения приняла в качестве подтверждения антиконкурентного соглашения, не подтверждают его наличия, в частности: договор аренды между ЗАО «Сибирский успех» и ООО «Номинал-регион» не свидетельствует о наличии тесных и устойчивых связях и не доказывает наличия соглашения; в действиях ЗАО «Сибирский успех» отсутствуют признаки ограничения конкуренции, изложенные в пункте 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ; минимальное снижение НМЦК на аукционе, проведенном в рамках Закупки, не свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. Каждый участник вправе подавать столько ценовых предложений, сколько ему будет целесообразно и выгодно, чтобы в дальнейшем не в убыток исполнить контракт. Вывод антимонопольного органа, что ООО «Сибирский успех - Кузбасс» воспользовалось отсутствием активности ЗАО НПО «Гарант» и отказался соперничать с остальными участниками аукционе ничем не подтвержден. Административное наказание не может иметь своей целью нанесение вреда деловой репутации юридического лица. Кроме того, ЗАО «Сибирский успех» при принятии решения по настоящему делу просит учесть смягчающие обстоятельства, перечисленные в пояснениях, исключительные обстоятельства, предусмотренные частью 3.2 статьи 4.1 КоАП, и исключить назначение штрафа либо назначить штраф ниже низшего предела, предусмотренного частью 2 статьи 14.32 КоАП, указало, на отсутствие каких-либо устных и письменных соглашений с ООО «Номинал-регион» при участии в Закупке.

В связи с установлением Указом Президента РФ № 595 от 20.10.2021 с «30» октября по «07» ноября 2021 нерабочих дней, определением от 01.11.2021 срок проведения административного расследования по настоящему делу продлен до 24.11.2021, процедура составления и подписания протокола назначена на 22.11.2021 на 15 часов 30 минут.

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.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

_____

(Ф.И.О. физического лица, законного представителя юридического лица, защитника, их объяснения, отметка об отказе от объяснений,

_____

отметка об отсутствии лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении)

_____

Права и обязанности разъяснены _____ _____

(ФИО) (подпись)

С протоколом ознакомлен _____ _____

(ФИО) (подпись)

Копию протокола получил _____ _____

(ФИО) (подпись)

Главный специалист-эксперт

отдела ЖКХ, транспорта и связи