

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении

28.02.2019 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медальянс НК» (ИНН 4217181590, ОГРН 1174205001596, дата регистрации: 26.01.2017 г., юридический адрес: 654005, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д.24, оф.302) (далее – ООО «Медальянс НК»),

УСТАНОВИЛА:

07.08.2018 г. по результатам рассмотрения дела № 01/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией Кемеровского УФАС России было вынесено решение о признании ООО «Альянс Фарм» (ИНН 4217151965), ООО «Аверс НК» (ИНН 4217178237), ООО «Медальянс» (ИНН 4217173214), ООО «Медальянс НК» нарушившими требования пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении лицами, входящими в одну группу, состоящую из ООО «Альянс Фарм», ООО «Аверс-Медикал», ООО «Аверс НК» и лицами, входящими в одну группу, состоящую из ООО «Сибновомед», ООО «Медальянс», ООО «Медальянс НК» соглашения, с целью поддержания цен на торгах, а также участия в данном соглашении и его реализации.

При рассмотрении дела № 01/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства выявлено 57 открытых аукционов в электронной форме (ОАЭФ), на которых указанное выше соглашение привело к поддержанию цен на торгах (далее – Аукционы).

При рассмотрении дела № 01/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что ООО «Сибновомед» и ООО «Аверс-Медикал» ликвидированы 22.05.2015 г. и 08.07.2016 г. соответственно.

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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

В соответствии с части 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) 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, влечёт 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.

Действия ООО «Медальянс НК», выразившиеся в заключении в составе группы лиц, состоящей также из ООО «Сибновомед» и ООО «Медальянс» соглашения с группой лиц, состоящей из ООО «Альянс Фарм», ООО «Аверс-Медикал», ООО «Аверс НК», с целью поддержания цен на торгах, а также участия в данном соглашении и его реализации, 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.

Время совершения ООО «Медальянс НК» административного правонарушения определяется периодом: не позднее июня 2017 г. и не ранее декабря 2018 г.

Место совершения ООО «Медальянс НК» административного правонарушения: местонахождение ООО «Медальянс НК» – г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д.24, оф.302.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 599/05-АДМ-2018 и проведении административного расследования от 26.10.2018 исх. № 05/10483 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 14.11.2018 г. на 14 часов 00 минут.

14.11.2018 г. в назначенное время, материалы, запрошенные определением от 26.10.2018 исх.№ 05/10483, не представлены, в связи с чем определением от 14.11.2018 г. срок проведения административного расследования по делу № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 26.12.2018 г., процедура составления и подписания протокола по указанному делу отложена на 25.12.2018 г. на 15 часов 20 минут.

25.12.2018 г. в отсутствие законного представителя ООО «Медальянс НК», уведомленного надлежащим образом, составлен и подписан протокол № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Определением от 28.12.2018 г. дело № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 09.01.2019 г. на 14 часов 00 минут.

09.01.2019 г. в назначенное определением от 28.12.2018 г. время, законный представитель, а также защитник ООО «Медальянс НК» на рассмотрение дела № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явились. Сведения о надлежащем уведомлении ООО «Медальянс НК» о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела отсутствовали.

Определением от 09.01.2019 г. срок рассмотрения дела № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении продлен до 12.02.2019 г., рассмотрение

данного дела отложено на 12.02.2019 г. на 15 часов 20 минут.

12.02.2019 г. в назначенное определением от 09.01.2019 г. время, законный представитель, а также защитник ООО «Медальянс НК» на рассмотрение дела № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении не явились. Учитывая отсутствие по состоянию на 12.02.2019 г. сведений о получении ООО «Медальянс НК» копии протокола № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении от 25.12.2018 г., руководитель Кемеровского УФАС России, с целью соблюдения прав и законных интересов ООО «Медальянс НК», решила отложить рассмотрения настоящего дела.

28.02.2019 г., в отсутствие законного представителя ООО «Медальянс НК», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела (что подтверждается списком № 83 (Партия 39) внутренних почтовых отправок от 19.02.2019 и отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80084233840189. Данные документы подтверждают также получение ООО «Медальянс НК» копии протокола 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении), состоялось рассмотрение дела № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Изучив материалы дела, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, в частности:

использование ООО «Сибновомед», ООО «Альянс Фарм», ООО «Аверс-Медикал», ООО «Аверс НК», ООО «Медальянс», ООО «Медальянс НК» определённой модели поведения на торгах при проведении ОАЭФ – на участие в аукционах подавали заявки два хозяйствующих субъекта и числа участников соглашения. В случае допуска к участию в аукционе по результатам рассмотрения первых частей заявок обоих участников и при отказе в допуске, отсутствии других участников, либо при наличии одного неактивного участника, не подающего ценовых предложений, одно из ценовых предложений делал участник картельного соглашения, второй снижал цену на 1 % и становился победителем закупки, либо больше не делал ценовых предложений и победителем становился участник, сделавший первое ценовое предложение и снизивший цену на 0,5 %. При этом в случае участия в других торгах, в которых принимали участие иные хозяйствующие субъекты, помимо участников соглашения, а также на электронных аукционах, в которых участники картеля принимали участие отдельно друг от друга, но с наличием иных участников, снижение начальной (максимальной) цены (НМЦ) в таких торгах достигало существенных значений, а участники картеля делали ценовые предложения, значительно снижающие НМЦ (т.е. реально вели конкурентную борьбу на торгах);

совместную подготовку к участию в Аукционах и совместное участие в торгах на данных закупках;

наличие тесных и устойчивых связей между ООО «Альянс Фарм», ООО «Аверс-Медикал», ООО «Аверс НК», ООО «Сибновомед», ООО «Медальянс», ООО «Медальянс НК»,

лицами, входящими в одну группу, состоящую из ООО «Альянс Фарм», ООО

«Аверс-Медикал», ООО «Аверс НК» заключено соглашение с лицами, входящими в одну группу, состоящую из ООО «Сибновомед», ООО «Медальянс», ООО «Медальянс НК», с целью поддержания цен на торгах. Данные лица также участвовали и реализовывали указанное соглашение, что привело к поддержанию цен на Аукционах. Данные действия противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

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, 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 признаётся 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 «Медальянс НК» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

ООО «Медальянс НК» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 2 части 1 статьи 11 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 отношением 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, установленным антимонопольным законодательством.

ООО «Медальянс НК» не представило доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения. Осуществление действий, направленных на поддержание цен при проведении торгов свидетельствует о пренебрежительном отношении ООО «Медальянс НК» к установленным законодательством РФ требованиям.

Негативные последствия действий ООО «Медальянс НК» выразились в следующем: целью проведения процедуры торгов является выявление лица, которое может предложить наилучшую (наименьшую) цену за предлагаемый к поставке товар, т.е. экономии бюджетных средств. Данная цель при проведении Аукционов не достигнута, поскольку указанные торги прошли в отсутствие конкурентной борьбы со стороны их участников и с минимальным снижением НМЦ, что не приводит к экономии бюджетных средств.

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

Факт совершения административного правонарушения ООО «Медальянс НК» подтверждается протоколом по делу № 599/05-АДМ-2018 об административном правонарушении от 25.12.2019 г., решением от 07.08.2018 г. (исх. № 05/7834) по делу № 01/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Медальянс НК» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истекает 07.08.2019 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, а также наличие отягчающего административную ответственность обстоятельства.

В силу пункта 4 примечания к статье 14.32 КоАП отягчающим административную ответственность обстоятельством является совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Кемеровского УФАС России находит вину ООО «Медальянс НК» 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 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 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 начальных (максимальных) цен Аукционов, на которых реализация соглашения привела к поддержанию цен, составила 88 453 150,19 рублей. Следовательно, административный штраф должен составлять:

от $88\,453\,150,19 * 0,1 = 8\,845\,315,019$ рублей

до $88\,453\,150,19 * 1/2 = 44\,226\,575,095$ рубля.

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:

$8\,845\,315,019 + (44\,226\,575,095 - 8\,845\,315,019)/2 = 26\,535\,945,057$ руб.

min размер штрафа max размер штрафа min размер штрафа

С учетом одного отягчающего административную ответственность обстоятельства (совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год) и отсутствия смягчающих административную ответственность обстоятельств, итоговый размер административного штрафа составляет:

$26\,535\,945,057 + (44\,226\,575,095 - 8\,845\,315,019)/8 = 30\,958\,602,5665$ руб.

Вместе с тем, согласно информации, представленной ООО «Медальянс НК» при рассмотрении дела № 01/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, совокупный размер суммы выручки ООО «Медальянс НК» за 2017 г. составил 32 557 000 рублей. Следовательно, административный штраф для ООО «Медальянс НК» не может составлять более:

$32\,557\,000 / 25 = 1\,302\,280$ рублей

Учитывая тот факт, что совокупный размер суммы выручки ООО «Медальянс НК» за 2017 г. составил 32 557 000 рублей, руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным назначить ООО «Медальянс НК» административное наказание в размере одной двадцать пятой совокупного размера суммы данной выручки.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Медальянс НК» (ИНН 4217181590, ОГРН 1174205001596, дата регистрации: 26.01.2017 г., юридический адрес: 654005, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д.24, оф.302), 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 1 302 280 (один миллион триста две тысячи двести восемьдесят) 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.

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: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф по делу № 599/05-АДМ-2018

УИН 16100500000000028632

С целью предупреждения необоснованного возбуждения административного производства по части 1 статьи 20.25 КоАП, лицу, привлеченному к административной ответственности, необходимо направить должностному лицу, вынесшему настоящее постановление, копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа по факсу 8 (3842) 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.