

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.32-5095/2020

27 октября 2020 года
Краснодар

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) <...>, в отсутствие надлежащим образом уведомленной <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-5095/2020, возбужденного в отношении <...> по факту нарушения пункта 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), установленного решением Краснодарского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 124/2019 от 28.10.2019, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Краснодарского УФАС России от 28.10.2019 по делу № 124/2019 <... > и <...> признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и участия в соглашении, которое привело или могло привести к поддержанию цен на аукционе № 025841 (копия решения имеется в материалах дела № 023/04/14.32-5095/2020).

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 124/2019 установлено следующее.

15.09.2018 в официальном издании, осуществляющем опубликование сведений, предусмотренных Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» опубликовано сообщение о проведении торгов по продаже имущества ИП <...> по лоту № 1.

01.11.2018 года на сайте ЕФРСБ <https://bankrot.cdtrf.ru> опубликовано объявление о проведении электронного аукциона с открытой формой подачи предложений о цене по продаже имущества ИП <...> по лоту № 1.

Согласно сведениям об имуществе, выставляемом на торги, его составе, характеристиках, предметом аукциона № 025841 является грузовой самосвал

SCANIA P8X400 P440CB8X4ENZ, 2013 г.в., VIN X8UP8X40005317365, имеет повреждения, разукomплектован, требует значительных финансовых вложений для приведения в эксплуатационное состояние (является предметом залога Банка «Первомайский» ПАО).

Аукцион проводился в соответствии со статьей 110 Закона о несостоятельности (банкротстве), а также Порядком проведения торгов, в электронной форме по продаже имущества или предприятия должников в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, требований к операторам электронных площадок, к электронным площадкам, утвержденным приказом Министерства экономического развития РФ от 23.07.2015 № 495 (далее – Порядок проведения торгов).

Продажа имущества осуществлялась на торгах в форме аукциона, открытого по составу участников, с открытой формой предоставления предложения о цене путем повышения начальной цены продажи имущества или предприятия должника на величину, равную "шагу аукциона", в порядке, установленном п. 3-19 ст. 110 Закона о несостоятельности (банкротстве).

Залоговым кредитором имущества выступило ПАО Банк «Первомайский».

Согласно Положению ПАО Банк «Первомайский» от 03.09.2018 о порядке, сроках и условиях реализации имущества <...>, являющегося предметом залога, установлен минимальный размер задатка и шага в размере 5 %, что составило 57 203,39 рублей, от начальной цены продажи.

Начальная цена продажи 1 144 067,80 рублей.

Организатором торгов по продаже имущества ИП <...> по лоту № 1 выступил Арбитражный управляющий <...>, действующий по решению Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32-15049/16, а также на основании договора от 22.08.2018 № 2018.08.22-6 о предоставлении услуг ЭТП «Центр дистанционных торгов», заключенного с АО «ЦДТ».

Процедура проведения электронного аукциона состоялась 14.12.2018 в 12:00 часов на электронной площадке <http://cdtrf.ru>.

Согласно протоколу от 12.12.2018, к участию в аукционе допущено 11 участников, в том числе: <...> и <...>, действующая в интересах <...> по агентскому договору от 06.11.2018 № 1.

Из сведений, представленных АО «ЦДТ» следует, что от участников аукциона поступили следующие итоговые предложения о цене контракта:

Наименование участника	Итоговое ценовое предложение	Время
ООО «Реал Строй»	1 258 474,58	12:01:08
<...>	1 372 881,36	12:01:54
ООО «РПА»	1 430 084,75	12:02:02

<...>	1 487 288,14	12:02:18
<...>	1 601 694,92	12:02:43
<...>	1 773 305,09	12:03:18
<...>	9 038 135,62	12:14:43

Торги признаны состоявшимися, победителем аукциона признан <...> (протокол от 14.12.2018), с итоговым предложением о цене в размере 9 038 135,62 руб. и с завышением начальной максимальной цены на 690%, отказавшийся впоследствии от заключения договора купли –продажи. Дата и время поступления предложения о цене: 14.12.2018 в 12:14:43.

Участником <...> предложена наиболее высокая цена, в размере 1 773 305,09 рублей, с завышением цены на 55 % (дата и время поступления предложения о цене: 14.12.2018 в 12:03:18), по сравнению с предложениями других участников торгов, за исключением предложения победителя торгов, или, сделавшем предпоследнее предложение о цене в ходе торгов.

Ввиду отказа победителя от заключения договора купли –продажи, договор купли-продажи от 20.12.2018 № 4 заключен с <...> (цена приобретения имущества 1 773 305,09 руб.) на основании уведомления <...> о заключении агентского договора от 06.11.2018 № 1.

По результатам анализа имеющихся материалов установлены признаки использования специальных программ для реализации антиконкурентных соглашений, а именно, в ходе торгов <...> и <...> реализовали «стратегию сговора на торгах «таран», которая выразилась в следующем:

<...> сделала предложение в размере 1 773 305,9 рублей, после чего, <...> подал предложение в размере 1 830 508,48 рублей, и далее, пошагово, повышая стоимость до 9 038 135,62 руб., сделав около 127 шагов, при этом ценовые предложения подавались с разницей в 5 секунд, что указывает на использование продукта, запрограммированного на автоматическое повышение цены каждые пять секунд, что фактически ограничило возможность иных участников торгов подавать свои предложения о цене.

Наличие взаимной связи между формально независимыми участниками <...> и <...>, также подтверждается одинаковыми IP-адресами, с которых подавались ценовые предложения, что указывает на скоординированность действий указанных лиц.

Дата и время начала аукциона 14.12.2018 12:00

Дата и время окончания аукциона 14.12.2018 12:44:43

Пользователь	Дата, время входа и выхода	IP-адрес
<...>	11:46:15:1100-13:46:34:3830	62.183.125.202
<...>	11:45:21:0570- 13:45:34:3530	62.183.125.202

С даты и времени начала и окончания представления заявок с 06.11.2018 00:00 по 10.12.2018 23:59 участниками осуществлялись выходы на площадку с одного IP-адреса: 91.232.145.88, что указывает на подачу заявок на участие в торгах с одного IP-адреса.

<...>	16.11.2018	13:03:44:1000-14:24:22:0100	91.232.145.88
<...>	16.11.2018	12:19:55:2670-13:03:38:0000	91.232.145.88

29.10.2018, 19.10.2018, 18.10.2018 участниками торгов также были осуществлены выходы на площадку с одного IP-адреса:

<...>	29.10.2018	11:49:17:8430-13:56:08:3000	62.183.127.117
<...>	29.10.2018	11:34:27:8800-13:56:08:7370	62.183.127.117
<...>	19.10.2018	10:57:41:3130-12:13:08:4300	91.232.145.88
<...>	19.10.2018	09:47:23:2430-10:56:05:1370	91.232.145.88
<...>	18.10.2018	08:00:15:5100-09:00:53:4770	91.232.145.88
<...>	18.10.2018	07:59:39:2700-15:21:49:1800	91.232.145.88

Учетные записи <...> и <...> на площадке созданы 15.10.2018 также с одного IP адреса 91.232.145.88, с небольшой разницей во времени:

<...>	15.10.2018	18:42:20:9130-20:22:26:4400	91.232.145.88
<...>	15.10.2018	17:26:00:3130-18:41:38:4030	91.232.145.88

Из сведений, предоставленных оператором связи ООО «Новтек», IP-адрес 91.232.145.88 предоставлен <...> в рамках договора на услуги связи по предоставлению доступа к сети Интернет № 04-F1-0544 по адресу фактического подключения: г. Краснодар, ул. Рылеева, 358, к. 55.

IP-адреса 62.183.127.117, 62.183.125.202 входят в диапазон IP-адресов ПАО «Ростелеком».

Участниками аукциона являются физические лица - <...> и <...>, в свою очередь, указанные лица обладают статусом хозяйствующих субъектов ввиду следующего.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции определено, что хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Физические лица, осуществляющие деятельность, приносящую доход,

должны рассматриваться в качестве хозяйствующих субъектов, поскольку Закон о защите конкуренции регулирует правоотношения, возникающие между субъектами предпринимательской деятельности и иными лицами, чья деятельность в той или иной степени имеет определенные признаки предпринимательства. Важным в данном случае является не формальный (например, наличие или отсутствие государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя), а содержательный критерий предпринимательской деятельности (экономическая природа деятельности лица).

Ведение предпринимательской деятельности связано с хозяйственными рисками. В связи с этим для отнесения деятельности к предпринимательской существенное значение имеет не факт получения прибыли, а направленность действий лица на ее получение. При наличии достаточных оснований считать, что вышеуказанные признаки имеются в наличии, осуществляемую гражданином деятельность следует признать предпринимательской.

Если физическое лицо не зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя и участвует в торгах, от которых планируется систематически получать доход, то такое лицо будет являться субъектом правоотношений, регулируемых антимонопольным законодательством.

Из пояснений <...> следует, что он неоднократно принимал участие в подобного рода торгах (аукционах), в том числе с использованием разработанного с иными лицами программного обеспечения.

Между <...> (Агент) и <...> (Принципал) заключен агентский договор № 1 от 06.11.2018, по условиям которого Агент обязуется по поручению Принципала за вознаграждение совершить от имени и за счет Принципала юридические и фактические действия, необходимые для участия в торговой процедуре по продаже имущества должника в отношении лота № 1. Поручение по настоящему договору считается исполненным Агентом при условии утверждения организатором Торгов Агента или Принципала в качестве победителя Торгов, либо получения от организатора торгов предложения о заключении договора купли-продажи имущества - грузовой самосвал SCANIA P8X400 P440CB8X4ENZ, 2013 г.в., VIN X8UP8X40005317365. В случае победы на торгах Принципал обязуется своевременно и полностью выплатить Агенту вознаграждение.

Таким образом, участие <...> и <...>, в аукционе продиктовано экономическими (предпринимательскими) интересами, в связи с чем на указанных лиц распространяется запрет на антиконкурентные соглашения, установленные частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Действия <...> и <...> по подаче ценовых предложений и искусственному повышению начальной цены продажи без намерения заключить договор купли-продажи своей целью преследовали создание видимости конкурентной борьбы и введение в заблуждение остальных участников

аукциона. Их поведение и действия направлены на исключение иных участников аукциона для предоставления преимуществ <...>, действующей в интересах <...>.

Таким образом, действия <...> и <...>, явились результатом реализованного ими при участии в аукционе устного соглашения, которые привели к поддержанию цен на аукционе № 025841.

В соответствии с п. 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции 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 соответствии с положениями статьи 4 Закона 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 (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в предпринимательской деятельности, с учетом принципа разумности и обоснованности.

Достигнутое между <...> и <...> соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, которое не обусловлено внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещает конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб гражданам и государству.

На основании вышеизложенного, <...> и <...> до 15.10.2018 заключили устное соглашение и участвовали в нем до 14.12.2018 включительно, которое привело к поддержанию цен на аукционе № 025841, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Место совершения административного правонарушения - место регистрации <...>.

Время совершения административного правонарушения - период заключения и участия <...> в запрещенном соглашении с <...>, направленном на поддержание цен на аукционе № 025841, а именно с 15.10.2018 по 14.12.2018 включительно.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 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.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение комиссии антимонопольного органа вступает в законную силу с момента его принятия (изготовления в полном объеме).

Решение по делу № 124/2019 вступило в законную силу - 28.10.2019.

Таким образом, факт нарушения антимонопольного законодательства <...>, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, установлен - 28.10.2019.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ на момент вынесения постановления не истек.

В адрес <...> направлено уведомление о составлении протокола от 21.09.2020 исх. № 28815/5, в котором указано, что <...> надлежит явиться в Краснодарское УФАС России 13.10.2020 в 15 часов 00 минут.

По данному делу протокол об административном правонарушении от 13.10.2020 исх. № 31383/5 составлен в отсутствие надлежащим образом уведомленной <...> о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении (уведомление о составлении протокола от 21.09.2020 исх. № 28815/5 вручено <...> 29.09.2020).

<...> в Краснодарское УФАС России представлены объяснения по настоящему делу (вх. № 12626 от 12.10.2020), согласно которым <...> является работником Яблоновской поликлиники, в должности врача-отоларинголога. В качестве дополнительного источника дохода предприняла попытку участвовать в торгах о банкротстве, для чего через сеть Интернет нашла «специалистов», которые помогли подать заявку и принять участие в торгах, ни с кем в сговор не вступала. К административной ответственности ранее не привлекалась, действия не носят общественно опасного характера, предпринимателем не является. Является матерью <...> 11.12.2013 г.р., что является основанием для применения ст. 2.9 КоАП РФ и оценки допущенного ею правонарушения, как малозначительного. Просит прекратить производство, ограничившись устным замечанием.

Определением от 13.10.2020 исх. № 31384/5 рассмотрение дела об административном правонарушении № 023/04/14.32-5095/2020 назначено на 27.10.2020 в 16 часов 00 минут.

В наличии имелись все материалы, необходимые для рассмотрения дела.

На рассмотрении настоящего дела установлено, что у <...> имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, в частности, не допускать действий по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения с <...>, которое привело или могло привести к поддержанию цен на торгах, однако <...> не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях или может выражаться в величине, кратной: сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие

предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

При рассмотрении дела № 023/04/14.32-5095/2020 установлены обстоятельства, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ смягчающие административную ответственность лица, виновного в совершении административного правонарушения, а именно: совершение административного правонарушения женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

При рассмотрении дела № 023/04/14.32-5095/2020 обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Учитывая вышеизложенное, по настоящему делу необходимо учитывать требования ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ в части нижнего предела штрафа в размере не менее 20 000 (двадцати тысяч) рублей.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения (картеля) посягает на конкуренцию между хозяйствующими субъектами, являющуюся определяющим условием обеспечения свободы экономической деятельности в Российской Федерации, что гарантировано статьей 8 Конституции Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, основания для освобождения <...> от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения отсутствуют.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

Таким образом, с учетом положений статей 4.2, 4.3 КоАП РФ в отношении <...> подлежит применению штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 14.32, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного Кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду: **16111601141010032140.**

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

ИНН 2309053192 КПП 231001001 УИН 16100500000000729541

Получатель: УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю).

Банк получателя: Южное ГУ Банка России г. Краснодар.

БИК 040349001 Расчетный счет: 40101810300000010013

Назначение платежа КБК 16111601141010032140

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4.

Тел/факс: 253-62-11

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в законном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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 соответствии с части 1 статьи 31.5 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Заместитель руководителя управления

<...>