

10 октября 2017 г.

г. Киров

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Кировского УФАС России <>, рассмотрев протокол от 23.05.2017 г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Стройторг» (ИНН 6311155270, ОГРН 1146311006588, 443017, Самарская область, город Самара, Переулок Речной, д.3, офис 2), по факту нарушения п. 2 ч.1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (в редакции Федерального [закона](#) от 28.11.2015 N 340-ФЗ, действовавшей на момент совершения административного правонарушения) (далее КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя ООО «Стройторг», извещенного о дате, времени и месте рассмотрения административного дела (определение получено 01.09.2017 г.),

#### УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Кировского УФАС России от 30.12.2016 г. № 09/03-16 ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город» 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 (договоренности), которое привело к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме с номером извещения 0340200003315004028.

В отношении ООО «Стройторг» возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ.

23.05.2017 г. в отношении ООО «Стройторг» составлен протокол об административном правонарушении.

Определением № 03/03-17 от 24.05.2017 рассмотрение административного дела назначалось на 28.06.2017 г., откладывалось на 11.08.2017 г., на 10.10.2017 г.

Нарушение заключается в следующем:

14.12.2015 г. на официальном сайте единой информационной системы (далее - ЕИС) [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) опубликовано извещение (реестровый номер <...> ) о проведении открытого аукциона в электронной форме. Предмет аукциона - выполнение строительно-монтажных работ с установкой и монтажом оборудования по объекту: Детский сад на 96 мест в дер. Стулово Слободского района Кировской области по ул. Садовая (далее – Аукцион).

Заказчик: Администрация Слободского района Кировской области.

Начальная (максимальная) цена контракта: 53382598,00 (пятьдесят три миллиона триста восемьдесят две тысячи пятьсот девяносто восемь) рублей.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме – 25.01.2016 г. в 13:30.

Из документации об электронном аукционе следует, что заказчиком установлены единые требования к участникам (в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ).

Кроме того, установлено требование о наличии опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации (в соответствии с пунктом 3 части 2 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ). Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ (работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства) за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в п. 4.1 Информационной карты.

В соответствии с п. 8.2 Информационной карты (изменения от 18.12.2015 № 2177-01-02) во второй части заявки участник аукциона предоставляет:

- копию выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства: 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (в случае привлечения субподрядной организации). 33.3 Жилищно-гражданское строительство.

- копии документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным ч. 2 ст. 31 Федерального закона № 44-ФЗ: копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

В Аукционе приняло участие 13 участников.

В ходе проведения Аукциона два участника: ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг» значительно (более 40 %) снизили начальную (максимальную) цену контракта, предложив соответственно 28 559 689, 93 руб. и 31 228 819,83 руб. После того, как добросовестные участники Аукциона отказались от дальнейшего снижения цены контракта ООО СК «Город» во второй десятиминутке сделало

предложение о цене контракта – 46 000 000,00 рублей.

По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе заявка ООО СПК «Европа» признана несоответствующей требованиям документации, так как участником не представлены документы и информация, предусмотренные п. 2 ч. 5 ст. 66 (декларация о соответствии участника аукциона единым требованиям, установленным п. 3 - 9 ч. 1 ст. 31); не представлены документы и информация, предусмотренные п.6 ч.5 ст.66 (Свидетельство, выданное саморегулируемой организацией, о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства); не представлены документы и информация, предусмотренные п. 3 ч. 2 ст. 31 (Копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или копии акта о приемке выполненных работ). Указанный участник не соответствует требованиям, установленным, п. 3 ч. 2 ст. 31 (не представлены копии ранее исполненного контракта и актов выполненных работ).

Заявка ООО «Стройторг» признана несоответствующей требованиям документации, так как участником не представлены документы и информация, предусмотренные п. 2 ч. 5 ст. 66 (декларация о соответствии участника аукциона единым требованиям, установленным п. 3 - 9 ч. 1 ст. 31); не представлены документы и информация, предусмотренные п.6 ч.5 ст.66 (Свидетельство, выданное саморегулируемой организацией, о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства); не представлены документы и информация, предусмотренные п. 3 ч. 2 ст. 31 (Копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или копии акта о приемке выполненных работ). Участник кроме того не соответствует требованиям, установленным п. 3 ч. 2 ст. 31 (не представлены копии ранее исполненного контракта и актов выполненных работ).

Победителем Аукциона признано ООО СК «Город».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Кировским УФАС России проведён анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 09/03-16. По результатам проведения анализа состояния конкуренции на открытом аукционе в электронной форме № 0340200003315004028 на выполнение строительно-монтажных работ с установкой и монтажом оборудования по объекту: Детский сад на 96 мест в дер. Стулово Слободского района Кировской области по ул. Садовая, установлено следующее:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 14.01.2016 (дата начала подачи заявок) по 01.02.2016 (дата отмены определения поставщика (подрядчика, исполнителя)).

2. Предмет торгов (аукцион № 0340200003315004028): выполнение строительно-монтажных работ по объекту Детский сад на 96 мест в дер. Стулово Слободского района Кировской области по ул. Садовая (код 45.21.15.120 по ОКПД).

3. Состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в торгах: ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город», ООО «СтройТек», ООО «Универсалстрой»,

ООО «УНИВЕРСАЛСТРОЙ-ЛЮКС», ООО «СМТ-1», ООО «Вяткагазстрой», ООО «Энергия», ООО «Движение-ЗС», ООО «ПСФ Гарант», АО «Кировский ССК», ООО «Атлант», которые в период проведения аукциона № 0340200003315004028 являлись между собой конкурентами на право заключения муниципального контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту Детский сад на 96 мест в дер. Стулово Слободского района Кировской области по ул. Садовая.

Согласно ч. 11 ст. 68 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при проведении электронного аукциона устанавливается время приема предложений участников такого аукциона о цене контракта, составляющее десять минут от начала проведения такого аукциона до истечения срока подачи предложений о цене контракта, а также десять минут после поступления последнего предложения о цене контракта. Время, оставшееся до истечения срока подачи предложений о цене контракта, обновляется автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих проведение такого аукциона, после снижения начальной (максимальной) цены контракта или поступления последнего предложения о цене контракта. Если в течение указанного времени ни одного предложения о более низкой цене контракта не поступило, такой аукцион автоматически, с помощью программных и технических средств, обеспечивающих его проведение, завершается.

В соответствии с ч. 12 ст. 68 Закона о контрактной системе в течение десяти минут с момента завершения в соответствии с [частью 11](#) настоящей статьи электронного аукциона любой его участник вправе подать предложение о цене контракта, которое не ниже чем последнее предложение о минимальной цене контракта независимо от "шага аукциона", с учетом требований, предусмотренных [пунктами 1 и 3 части 9](#) настоящей статьи.

Согласно ч. 19 ст. 68 Закона о контрактной системе в течение одного часа после размещения на электронной площадке протокола, указанного в [части 18](#) настоящей статьи, оператор электронной площадки обязан направить заказчику указанный протокол и вторые части заявок на участие в таком аукционе, поданных его участниками, предложения о цене контракта которых при ранжировании в соответствии с [частью 18](#) настоящей статьи получили первые десять порядковых номеров, или в случае, если в таком аукционе принимали участие менее чем десять его участников, вторые части заявок на участие в таком аукционе, поданных его участниками, а также документы этих участников, предусмотренные [пунктами 2 - 6 и 8 части 2 статьи 61](#) настоящего Федерального закона и содержащиеся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в реестре его участников, получивших аккредитацию на электронной площадке. В течение этого срока оператор электронной площадки обязан направить также соответствующие уведомления этим участникам.

В соответствии с ч. 10 ст. 69 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Таким образом, при оценке наиболее низкой цены и определении победителя аукциона в электронной форме аукционная комиссия оценивает не только

предложения, поступившие до расчетного времени завершения аукциона, но и предложения, поступившие в течение 10 минут после завершения аукциона. Участник, предложивший в течение 10 минут после завершения аукциона наиболее низкую цену может быть признан победителем аукциона.

Кировским УФАС России у оператора ЭТП «Сбербанк-АСТ» запрошены сведения о поданных на участие в аукционе заявках, ходе аукциона и копии заявок всех участников аукциона, с отражением информации об IP-адресах, с которых подавались заявки на участие в аукционе и предложения о цене контракта, сделанные в ходе аукциона.

Согласно информации, поступившей от оператора ЭТП «Сбербанк-АСТ», в Аукционе приняли участие 13 организаций, в т.ч. ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город».

Для подачи заявок на участие в аукционе 13.01.2016г. и 14.01.2016г. ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» использовали один и тот же IP-адрес **5.165.63.43**, принадлежащий филиалу АО «Эр-Телеком Холдинг» в г. Самара.

Далее 25.01.2016 г., в ходе аукциона, данные участники для подачи предложений о цене контракта использовали один и тот же IP-адрес **5.164.184.12**, принадлежащий филиалу АО «Эр-Телеком Холдинг» в г. Самара.

В соответствии с информацией, предоставленной филиалом АО «Эр-Телеком Холдинг» в г. Самара, IP-адрес **5.164.184.12** в период с 13 часов 30 минут до 14 часов 01 минуты 25.01.2016г. был предоставлен абоненту <>. Адрес предоставления доступа к телекоммуникационной сети «Интернет», удостоверенный подписью <>. MAC адрес устройства **00:22:b0:e1:94:ff**.

В соответствии с информацией, предоставленной филиалом АО «Эр-Телеком Холдинг» в г. Самара, IP-адрес **5.165.63.43** в период с 15 часов до 16 часов 13.01.2016 и в период с 11 часов до 12 часов 14.01.2016 был назначен автоматически при подключении устройства с MAC адресом **00:22:b0:e1:94:ff** к сети интернет в рамках договора на предоставление услуг связи № 630005711969 от 16.09.2009 г., заключенного с <>.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, полученной с сайта <http://egrul.nalog.ru/> директором ООО СПК «Европа» является <> (ИНН <>). Предложения о цене контракта от указанного участника подписано ЭЦП <>. Учредители указанного общества: <> (ИНН <>), размер доли в процентах 33%; <> (ИНН <>), размер доли в процентах 34%; <> (ИНН <>), размер доли в процентах 33%. Место нахождения указанного общества: г. Самара, Заводское шоссе, 15А, офис 010.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, полученной с сайта <http://egrul.nalog.ru/> директором ООО СК «Город» является <> (ИНН <>). Предложение о цене контракта от имени общества подписано ЭЦП <>. Учредителями общества являются <> (ИНН <>), размер доли в процентах 34%; <> (ИНН <>), размер доли в процентах 33%; <> (ИНН <>), размер доли в процентах 33%.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, полученной с сайта <http://egrul.nalog.ru/>

директором ООО «Стройторг» является <> (сведений об ИНН нет). Единственным учредителем общества является <> (ИНН <>). Предложение о цене контракта от имени общества подписано ЭЦП <>.

Согласно информации, поступившей от оператора ЭТП «Сбербанк-АСТ», также установлено, что заявления на аккредитацию участника размещения заказа ООО «Стройторг» и ООО СПК «Европа» подавали с одного и того же IP-адреса **5.165.40.29**. Кроме того, данные лица в заявлении на аккредитацию указали один адрес E-mail – [and323@inbox.ru](mailto:and323@inbox.ru). Изменения данных (28.12.2015, 25.01.2016), размещенных при аккредитации, ООО «Стройторг» осуществляло с IP-адреса **5.165.63.43**, с которого подавались заявки всеми тремя участниками. Изменения данных (25.01.2016), размещенных при аккредитации, ООО СК «Город» осуществляло с IP-адреса **5.164.184.12**, с которого подавались ценовые предложения всеми тремя участниками.

Указанная выше информация подтверждает наличие взаимосвязи между ООО СПК «Европа» и ООО СК «Город» (одни и те же учредители), а также ООО «Стройторг» и ООО СПК «Европа» (использование одного IP-адреса при аккредитации на ЭТП, одного адреса E-mail). Данная информация не исключает возможности привлечения данными лицами одного и того же физического лица для участия в аукционе с целью обеспечения победы одному из них.

В ходе рассмотрения дела ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» представили письменные пояснения, согласно которым мотивируют использование одних и тех же IP-адресов совпадением, а именно привлечением к участию физического лица, обладающего необходимыми навыками работы с электронными площадками, при этом, какие-либо подтверждающие документы не представлены (ФИО лица, договоры).

Вместе с тем, в пояснениях ООО СК «Город», ООО «Стройторг», направленных на определение от 13.12.2016, указана иная информация о совпадении IP-адресов – фактическое нахождение данных организаций в момент проведения аукциона в пределах одного и того же офисного здания, что также документально не подтверждено.

Согласно письменному ответу <> от 20.07.2016 последний не отрицает осуществление деятельности, связанной с интернетом, пояснений о взаимоотношениях с ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» дать не смог.

Вместе с тем, Птицын В.Д., оказывая услуги ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» по участию в аукционе, действовал в интересах данных организаций, следовательно, при подготовке заявок ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг» исполнял желания данных организаций:

- папка, содержащая документы второй части заявки ООО СПК «Европа», называется «для отклонения» и не содержит документы, предусмотренные документацией об аукционе (свидетельство СРО, декларация о соответствии пп. 3-9 ч. 1 ст. 31 Закона, копии документов, подтверждающих опыт выполнения работ);

- папка, содержащая документы второй части заявки ООО «Стройторг», не содержит документы, предусмотренные документацией об аукционе

(свидетельство СРО, декларация о соответствии пп. 3-9 ч. 1 ст. 31 Закона, копии документов, подтверждающих опыт выполнения работ).

ООО СПК «Европа» не отрицает отсутствие у организации свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (письмо от 25.07.2016 № 25-07/16), ООО «Стройторг» не отрицает отсутствие в составе второй части заявки документов, предусмотренных аукционной документацией, ссылаясь на ошибку (письмо от 26.12.2016).

Таким образом, ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг» должны были осознавать и осознавали, что вторые части их заявок будут признаны не соответствующими документации об электронном аукционе.

Указанное поведение ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» свидетельствует об их договоренности, которую они реализовывали с целью введения добросовестных участников аукциона в заблуждение и выведения их своими противоправными действиями из конкурентной борьбы.

Участвуя в аукционе с одного IP-адреса ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» имели возможность планировать и координировать процесс проведения аукциона, следовательно, действовали сообща, из одного помещения, что позволило, во-первых, знать ценовые предложения друг друга, во-вторых, быстро реагировать на ценовые предложения других участников аукционов, в-третьих, согласовывать подачу ценовых предложений друг с другом.

Достигнутое между ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» соглашение является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, состоящего из действий, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, и замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией, наносящей ущерб потребителям.

Анализ информации и документов, представленных по запросам, иных материалов антимонопольного дела позволил Комиссии Кировского УФАС России считать установленными:

1. Совместную подготовку ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город» к Аукциону, что подтверждается следующими фактами:

- направление заявлений на аккредитацию двумя участниками (ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг») с одного и того же IP-адреса (**5.165.40.29**); использование данными лицами одного адреса E-mail ([and323@inbox.ru](mailto:and323@inbox.ru));

- файлы первых частей заявок на участие в аукционе данных лиц составлены с использованием учетной записи одного и того же пользователя на одном компьютере (автор Выживший);

- заявки на участие в аукционе поданы с компьютера, использовавшего один и тот же IP-адрес (**5.165.63.43**);

- предложения о цене контракта от имени всех троих участников подавались с

использованием одного и того же IP-адреса (**5.164.184.12**);

- папка, содержащая документы второй части заявки ООО СПК «Европа» и направленная указанным участником оператору ЭТП «Сбербанк-АСТ», называется «Для отклонения».

Таким образом, направление заявлений на аккредитацию с одного IP-адреса, подготовка документов (файлов), входящих в состав заявок участников, с использованием одной учетной записи, использование одного IP-адреса для подачи заявок и подачи предложений на Аукционе, указывают на совместную подготовку ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» к участию в Аукционе.

## 2. Поддержание участниками Аукциона цены на торгах.

Участвуя в Аукционе 25.01.2016, ООО СПК «Европа» подало последнее предложение о цене контракта – 28 559 689, 93 рублей в 13:32:19; ООО «Стройторг» – предложило цену контракта – 31 228 819,83 рублей в 13:32:08; ООО СК «Город» - подало последнее предложение о цене контракта – 46 000 000,00 рублей в 13:52:15.

ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город» применяли следующую стратегию поведения: двое из участников Соглашения в течение короткого промежутка времени поочередно снижали цену контракта на существенную величину, пока не убедились, что добросовестные участники аукциона, введенные в заблуждение такой стратегией поведения своих конкурентов, отказались от конкурентной борьбы в ходе аукциона; затем, третий участник Соглашения на последних секундах десяти минут следующих после окончания аукциона предложил цену, незначительно ниже начальной (максимальной) цены контракта, что должно привести к признанию победителем такого третьего участника, поскольку заранее известно, что вторые части двух остальных участников Соглашения будут признаны не соответствующими документации аукциона в связи с не предоставлением необходимых документов.

Таким образом, ООО СК «Город» подало предложение о цене контракта последним из всех участников аукциона. Указанное предложение о цене 46000000 (сорок шесть миллионов) является наименьшим из предложений всех участников, вторые части заявок которых, признаны аукционной комиссией соответствующими документации об аукционе. Такая ситуация свидетельствует о том, что указанный участник достоверно знал о том, что вторые части заявок ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг» будут признаны комиссией несоответствующими документации об аукционе, что и позволило ему сделать предложение о цене контракта ниже, чем у добросовестных участников, но значительно выше, чем предложения ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг».

По итогам проведения Аукциона ООО СК «Город» было признано победителем согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.01.2016 № 0340200003315004028-3.

Факты подачи заявок и ценовых предложений ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город» с одного IP - адреса указывают на то, что они осуществлялись одним лицом, что свидетельствует об отсутствии конкуренции



между данными хозяйствующими субъектами при их участии в Аукционе.

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ, полученным с сайта <http://egrul.nalog.ru/> ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг», ООО СК «Город», расположены по разным адресам, не являются участниками одной группы лиц, в связи с чем, можно сделать вывод о наличии между данными участниками устного соглашения, направленного на поддержание цен на торгах при участии в Аукционе (извещение номер <...> ).

Согласно части 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 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 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.

Действия ООО СПК «Европа», ООО «Стройторг» и ООО СК «Город» при участии в электронном аукционе с номером извещения 0340200003315004028 являются следствием достигнутого между ними соглашения, направленного на поддержание цены на торгах и не допустимого в соответствии с требованиями п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения направленные на поддержание цен на торгах вне зависимости от наступления общественно опасных последствий таких соглашений, поскольку положения указанной нормы предусматривают запрет на соглашения, которые могут привести к таким последствиям.

Согласно правовой позиции, сформулированной Высшим Арбитражным Судом РФ в постановлении Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10, из взаимосвязанных положений статей 11, [12](#), [13](#) Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в [части 1](#) статьи 11 последствиям, запрещаются. При таких обстоятельствах отсутствует необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками соглашения, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в [части 1](#) статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям.

Конкуренция - 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 (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на

товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно ч. 1 ст. 1.7 КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.32 КоАП (в редакции Федерального [закона](#) от 28.11.2015 N 340-ФЗ, действовавшей на момент совершения административного правонарушения) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, **либо 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**, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов

правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно ч. 6 ст. 4.5. КоАП срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные [статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40](#) настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации. Решение Комиссии Кировского УФАС России № 09/03-16 вступило в силу 30.12.2016 г.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ является установленный факт заключения и участия ООО СК «Город», ООО СПК «Европа» и ООО «Стройторг» в соглашении (договоренности), которое привело (могло привести) к поддержанию цен на торгах в открытом аукционе в электронной форме с номером извещения 0340200003315004028.

Таким образом, субъектом правонарушения является ООО «Стройторг».

Место совершения административного правонарушения – Самарская обл., г. Самара. Место совершения административного правонарушения определено местом нахождения ООО «Стройторг» в период участия в аукционе.

Время совершения административного правонарушения – 25.01.2016 года. Время совершения административного правонарушения определено датой проведения аукциона с номером извещения 0340200003315004028.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных [статьями раздела II](#) настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ООО «Стройторг» не предприняло достаточных мер по соблюдению требований законодательства. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, действия ООО «Стройторг» по заключению и участию с ООО СК «Город» и ООО СПК «Европа» в соглашении (договоренности), которое привело (могло привести) к поддержанию цен на торгах в аукционе в электронной форме с номером извещения 0340200003315004028, содержат признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП (в редакции Федерального [закона](#) от 28.11.2015 N 340-ФЗ), действовавшей на момент совершения административного правонарушения.

ООО «Стройторг» не представило информацию о размере совокупной выручки от

реализации всех товаров, работ, услуг за 2015 г.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Стройторг» подтверждается:

- решением по делу № 09/03-16 от 30.12.2016 г.;

- протоколом об административном правонарушении от 23.05.2017 г.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Частью 3 ст. 14.32 КоАП РФ предусмотрено, что при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные [пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса.

В качестве смягчающих вину обстоятельств учтены обстоятельства, предусмотренные пп. 1 п. 3 Примечания к ст. 14.32 КоАП РФ (лицо не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них).

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. По смыслу ст. 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Статья 14.32 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно-опасных последствий.

Объектом правонарушения, предусмотренного ст. 14.32 КоАП РФ, являются общественные отношения, возникающие в процессе предпринимательской деятельности, при осуществлении которой обязательным является соблюдение

таких конституционных принципов, как единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона данного правонарушения состоит в заключении соглашения, не допустимого в соответствии с антимонопольным законодательством, а равно участие в нем. Общественная опасность данного правонарушения состоит в том, что действия лица, привлеченного к административной ответственности, посягают на правоотношения, находящиеся под особым государственным контролем.

Доказательств того, что ООО «Стройторг» были приняты разумные и достаточные меры для предотвращения нарушения антимонопольного законодательства, в материалы дела не представлено. Поэтому, исходя из характера нарушения, роли нарушителя в его совершении, значительной угрозы охраняемым правоотношениям, длительности совершения правонарушения, оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не усматривается.

Состав правонарушения является формальным, т.е. не предусматривает, что ответственность за совершение данного административного правонарушения наступает только при причинении реального имущественного вреда, а также наступлении тяжких последствий. КоАП не связывает возможность применения административной ответственности с наступлением вредных последствий для охраняемых общественных интересов. Административная ответственность за нарушение указанной статьи КоАП РФ наступает уже за сам факт нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенных обстоятельств, административное наказание ООО «Стройторг» должно быть установлено в пределах санкции ч. 1 ст. 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно п. 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного 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, смягчающих административную ответственность, 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.

При расчете размера штрафа учтено следующее.

Начальная стоимость предмета торгов (НСПТ) – 53382598,00 руб.

1. Минимальный и максимальный размеры штрафа

Минимальный размер штрафа (НСПТ : 10) = 53382598,00 : 10 = 5338259,8 руб.

Максимальный размер штрафа (НСПТ : 2) = 53382598,00 : 2 = 26691299 руб.

2. Базовый штраф (сумма минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа)

МинШ + ((МаксШ-МинШ) : 2) = 5338259,8 + ((26691299 – 5338259,8) : 2) = 16014779,4 руб.

3. Обстоятельства, смягчающие (ОС) административную ответственность:

- лицо не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашений и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них.

ОС = (МаксШ-МинШ) / 8 = (26691299 – 5338259,8) : 8 = 2669129,9 руб.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

4. Размер штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение:

Базовый штраф – ОС + ОО = 16014779,4 - 2669129,9 = 13345649,5 руб.

Отсутствие информации ООО «Стройторг» о совокупном размере суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2015 г. не позволяет установить одну двадцать пятую данного размера.

Вместе с тем, электронный аукцион на выполнение строительно-монтажных работ с установкой и монтажом оборудования по объекту: Детский сад на 96 мест в дер. Стулово Слободского района Кировской области по ул. Садовая (извещение 0340200003315004028) был заказчиком аннулирован по предписанию Кировского УФАС России, что не позволило ООО СК «Город» заключить муниципальный контракт, должностное лицо Кировского УФАС России считает возможным применить в отношении ООО «Стройторг» минимальный размер штрафа 100000 руб.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», частью 1 статьи 14.32, ст. 23.48, частью 1 статьи 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать ООО «Стройторг» (ИНН 6311155270, ОГРН 1146311006588, 443017, Самарская область, город Самара, Переулок Речной, д.3, офис 2) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Назначить наказание ООО «Стройторг» в виде административного штрафа в размере **100000 (сто тысяч) рублей.**