

ООО «Строй Энерджи»

ш. Варшавское, д. 56, стр. 7,

г. Москва, 117638

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №4-14.32-729/77-16

об административном правонарушении

«12» октября 2016 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России (далее — Управление) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела №4-14.32-729/77-16 об административном правонарушении в отношении ООО «Строй Энерджи» (место нахождения: 117638, г.Москва, ш.Варшавское, д.56, стр.7; ИНН 7743840186) в отсутствие законного представителя/защитника (несмотря на неоднократно направленные Управлением уведомления о рассмотрении дела с указанием на время и место совершения процессуальных действий, корреспонденция Обществом не получается, по причине отсутствия ООО «Строй Энерджи» по адресу, указанному в ЕГРЮЛ в качестве места нахождения данного хозяйствующего субъекта, что рассматривается в качестве надлежащего извещения данного Общества, с учетом постановления Пленума ВАС РФ от 30.07.2013 №61),

УСТАНОВИЛ:

Протоколом от 26.08.2016 по делу №4-14.32-729/77-16 об административном правонарушении зафиксирован факт административного правонарушения,

предусмотренного частью 1 статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Решением Управления от 22.10.2015 по результатам рассмотрения дела №1-11-1041/77-15 ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» признаны нарушившими требования пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

Управлением установлено, что ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» приняли участие в аукционе в электронной форме с реестровым №0173200001413000724, состоявшегося 16.09.2013.

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов zakupki.gov.ru Департаментом топливно-энергетического хозяйства города Москвы 16.08.2013 был опубликован аукцион в электронной форме с реестровым №0173200001413000724, предметом которого являлось право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по устройству наружного освещения дворовых территорий и автодорог Новомосковского административного округа города Москвы.

Аукцион состоялся 16.09.2013, в нем приняли участие два хозяйствующих субъекта: ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи».

Начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦ) составила 286 357 660,00 рублей.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона зафиксировано предложение ООО «Строй Энерджи» в размере — 272 039 777,00 рублей (- 5% от НМЦ) и ООО «ЭлектроГарант» в размере — 270 607 988,70 рублей (- 5,5% от НМЦ).

Контракт заключён с ООО «ЭлектроГарант» по цене 270 607 988,70 рублей.

Торговой площадкой представлены сведения, что подача заявок от ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи», а также подписание контракта ООО «ЭлектроГарант» осуществлялось с одного IP-адреса 37.204.32.190.

Согласно имеющимся в материалах дела сведениям, местом нахождения ответчиков по делу (на момент осуществления юридически значимых действий по аукциону №0173200001413000724) являлось:

- ООО «ЭлектроГарант»-г. Москва, ул. Фадеева, д. 7, стр.1, офис 2,
- ООО «Строй Энерджи» - г. Москва, ул. Б. Академическая, д. 39А.

Предоставление одного и того же IP-адреса по разным фактическим адресам, в том числе одним и тем же провайдером, невозможно, в силу того что действующие стандарты DHCP (англ. Dynamic Host Configuration Protocol — протокол динамической настройки узла — сетевой протокол, позволяющий компьютерам получать IP-адрес и другие параметры, необходимые для работы в сети [TCP/IP](http://www.tcpip.org)) не позволяют организовывать повторяющуюся IP-адресацию, как для статических, так и для динамических адресов. При попытке искусственного создания повторяющегося IP-адреса происходит блокировка отправителей с последующей

блокировкой IP-адреса.

В результате анализа свойств файлов, полученных Торговой площадкой с одного и того же IP-адреса от ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» установлено совпадение учётных записей, на которых создавались и изменялись файлы заявок, а также в некоторых случаях их наименования и размеров (файлы - «форма_1_Новомосковский») (данные сведены в Таблицу №1).

Таблица №1

Аукцион №0173200001413000724

| Наименование участника | Наименование файла в составе заявки | Учетная запись создавшая файл | Учетная запись изменявшая файл | Объем, байт |
|------------------------|-------------------------------------|-------------------------------|--------------------------------|--------------|
| ООО «ЭлектроГарант» | форма_1__Новомосковский | <...> | DELL | 26 624 |
| | изменение_свидетельств | DELL | DELL | 2 528 617 |
| | коды_статистики | DELL | DELL | 2 180 782 |
| | приказы | DELL | DELL | 1 193 524 |
| | протокол_об_одобрении_сделки | DELL | DELL | 612 882 |
| | свидетельства | DELL | DELL | 157 428 |
| | СРО_в_ворде | DELL | DELL | 1 472 559 |
| | форма_1__Новомосковский | <...> | DELL | 26 624 |
| | выписка_сэ | DELL | DELL | 2 262 652 |
| | пенсионная_регистрация | DELL | DELL | 208 507 |
| ООО «Строй Энерджи» | свидетельства | DELL | DELL | 839 744 |
| | СРОсэ | DELL | DELL | 9 643 586 |
| | устав | DELL | DELL | 3 535 767 |
| | УЧЕТНАЯ_КАРТОЧКА | DELL | DELL | 17 775 |

Кроме того, Управлением проанализировано и признано идентичным содержание файлов заявок: «форма_1_Новомосковский», поданных ответчиками для участия в аукционе.

Также установлено, что учётные записи, на которых создавались и изменялись файлы, поданные для участия в вышеуказанном аукционе ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи», отличны от учётных записей файлов, размещённых заказчиком в составе аукционной документации.

Совпадение одних и тех же учётных записей, а также в некоторых случаях их

наименований и объемов, свидетельствует об использовании и обмене файлами заявок ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» между собой и осуществление координации по подготовке заявок на аукцион.

Тот факт, что заказчиком ни одна заявка не отклонена, косвенно свидетельствует о том, что обмен информацией между ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» осуществлялся в целях допуска всех участников до аукциона.

Вышеизложенное свидетельствует об использовании конкурентами единой инфраструктуры. Использование самостоятельными субъектами гражданского оборота единой инфраструктуры возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех цели. Однако коммерческие организации в аналогичных ситуациях, конкурируя между собой не действуют в интересах друг друга. Следовательно, такие действия ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» возможны исключительно в результате достигнутых договорённостей.

Вышеуказанное поведение участников аукциона в электронной форме с реестровым №0173200001413000724, позволило ООО «ЭлектроГарант» выиграть аукцион со снижением в 5,5% от НМЦ контракта и заключить контракт по цене 270 607 988,70 рублей.

Согласно сведениям имеющимся в материалах дела, а также информации из сайта ФНС России установлено, что ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» не входят в одну группу лиц (на дату рассматриваемого аукциона и в настоящее время) по признакам, предусмотренным частями 7 и 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 18 части 1 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 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, если такие соглашения приводят или могут привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах.

На основании вышеизложенного Управление пришло к выводу о том, что ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» нарушены требования пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении устного картельного соглашения, реализация которого привела к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым №0173200001413000724, предметом которого являлось право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по устройству наружного освещения дворовых

территорий и автодорог Новомосковского административного округа города Москвы.

На основании документов и информации, имеющихся в материалах дела, Управление пришло к выводу, что в результате реализации картельного соглашения ООО «ЭлектроГарант» смогло получить доход в размере 270 607 988,70 рублей. Ущерб от реализации картельного соглашения между ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» Управлением не установлен, в том числе не установлено получение дохода ООО «Строй Энерджи».

Ответственность за 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 установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.32 КоАП РФ 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.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность, при этом юридическое лицо признается

виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Строй Энерджи» состоит в нарушении требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения устного картельного соглашения с ООО «ЭлектроГарант», реализация которого привела к поддержанию цены на аукционе в электронной форме с реестровым №0173200001413000724, состоявшегося 16.09.2013.

Таким образом, ООО «Строй Энерджи» нарушены требования пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, ответственность за нарушение которых предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения (заключение запрещенного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции, и участие в нем) — период с 16.08.2013 по 16.09.2013.

Место совершения указанного правонарушения — город Москва.

Днем вступления в силу решения Московского УФАС России по делу №1-11-1041/77-15 о признании ООО «ЭлектроГарант» и ООО «Строй Энерджи» нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, является 30.12.2015.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.32 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение ООО «Строй Энерджи» части 1 статьи 14.32 КоАП РФ, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения Московского УФАС России по делу №1-11-1041/77-15, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации — 30.12.2015.

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 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.

Начальная (максимальная) цена (далее – НМЦ) аукциона с реестровым №0173200001413000724, в котором участвовало ООО «Строй Энерджи», составила 286 357 660,00 рублей.

В соответствии со статьями 4.1 и 4.2 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении должны учитываться обстоятельства смягчающие и отягчающие ответственность.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, при рассмотрении дела не установлены.

Расчет суммы штрафа.

| Значения | Суммы |
|---|--|
| НМЦ — начальная (максимальная) цена | 286 357 660,00 |
| МаксШ (1/2 от стоимости торгов)— максимальный штраф | 143 178 830,00 (50%) |
| МинШ (1/10 от стоимости торгов)— минимальный штраф | 28 635 766,00 (10%) |
| $БШ = (МаксШ - МинШ) / 2 + МинШ$ | $85 907 298,00 = (143 178 830,00 - 28 635 766,00) / 2$ |
| базовый штраф | + 28 635 766,00 |
| $ОО (ОС) = (МаксШ - МинШ) / 8$ | $14 317 883,00 = (143 178 830,00 - 28 635 766,00) / 8$ |

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

$$ПШ=БШ+(ОО*n)-(ОО*n)$$

применяемый штраф

$$85\,907\,298,00=85\,907\,298,00 + (14\,317\,883,00 * 0) - (14\,317\,883,00 * 0)$$

Где «МаксШ» - максимальный размер административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «МинШ» - минимальный размер административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «БШ» - базовый штраф, применяемый для установления размера оборотного штрафа в каждом конкретном случае, составляющий административный штраф 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; «ОО (ОС)» - коэффициент, на который размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению (уменьшению) за каждое отягчающее (смягчающее) обстоятельство, составляющий одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения; «ПШ» - размер оборотного штрафа, применяемого в рассматриваемом случае.

Таким образом, с учетом положений статей 4.1, 4.2 КоАП РФ, а также на основании расчетов, произведенных в соответствии с приложением 4 к статье 14.31 КоАП РФ, в отношении ООО «Строй Энерджи», подлежит применению штраф в размере 85 907 298,00 рублей, что составляет 30% от НМЦ стоимости торгов.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии со статьей 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются в том числе защита законных экономических интересов юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Исходя из указанных выше положений КоАП РФ, целью административного наказания является в том числе предупреждение совершения новых правонарушений, а не нанесение непоправимого экономического вреда, ведущего к банкротству юридического лица.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за

календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

При этом, согласно частям 2 и 4 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, подлежащего наложению, не может быть менее 100 000,00 рублей и не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Административное правонарушение выявлено в 2015 году (Приказ Московского УФАС России от 14.04.2015 №88 о возбуждении дела №1-11-1041/77-15 о нарушении антимонопольного законодательства).

Согласно представленным Инспекцией ФНС России №43 по г.Москве документам и сведениям (бухгалтерскому балансу и отчету о финансовых результатах ООО «Строй Энерджи»), совокупный размер суммы выручки за 2014 год составил 17 298 000,00 рублей.

При этом, одна двадцать пятая (4%) совокупного размера суммы выручки ООО «Строй Энерджи» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2014 год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение составляет 691 920,00 рублей.

Таким образом, в связи с тем, что рассчитанный от стоимости торгов размер штрафа превышает одну двадцать пятую (4%) совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2014 год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, подлежит применению в отношении ООО «Строй Энерджи» за заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения сумма штрафа в размере 691 920,00 рублей, что составляет одну двадцать пятую (4%) совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2014 год.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Строй Энерджи» (место нахождения: 117638, г.Москва, ш.Варшавское, д.56, стр.7; ИНН 7743840186) нарушившим часть 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «Строй Энерджи» (место нахождения: 117638, г.Москва, ш.Варшавское, д.56, стр.7; ИНН 7743840186) административное наказание в виде штрафа в размере 691 920,00 рублей (шестьсот девяносто одна тысяча девятьсот двадцать рублей).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

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

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 7706096339 КПП 770101001
УФК по г. Москве (для Московского УФАС России,
л/с 04731324890)
Отделение 1 Москва
Банк получателя: р/с 40101810800000010041
БИК 044583001
ОКТМО 45375000
КБК 161 1 16 02010 01 6000 140
Назначение платежа: Административный штраф, зачисляемый в Федеральный бюджет, по
Постановлению
№ 4-14.32-729/77-16 от 12.10.2016

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

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 арбитражный суд 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.

Заместитель руководителя<...>