

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 043/04/14.32-199/2023

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«05» июня 2023 г.

г. Киров

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Кировского УФАС России <...>, рассмотрев протокол от 02.03.2023 г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – АО «Кай» (ИНН 4305000588, ОГРН 1024300572933, КПП 430501001, юридический адрес: 612836, Кировская область, Верхнекамский район, п. Чус, ул. Новая, д.1),

по факту нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения между администрацией Верхнекамского района и АО «Кай», ответственность за которое установлена ч. 4 ст. 14.32 КоАП РФ,

в присутствии законного представителя АО «Кай» - генерального директора <...> и защитника – <...>, действующей на основании доверенности от 17.05.2023,

УСТАНОВИЛ:

02.03.2023 начальником отдела контроля органов власти Кировского УФАС России в отношении АО «Кай» составлен протокол об административном правонарушении по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либс участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Так, согласно решению от 07.06.2022 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 043/01/16-174/2022 в действиях администрации Верхнекамского района и АО «Кай» признан факт нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции в связи с заключением антиконкурентного соглашения, выразившегося в осуществлении согласованных действий при заключении и исполнении

муниципальных контрактов № 73, № 74, № 75 от 02.12.2021, оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств поставленного товара и оказанных услуг по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км.+290 м., что привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 043/01/16-174/2022 установлены следующие обстоятельства.

02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности <...> и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 73 на поставку плит ж/б пустотных б/у в количестве 300 кв.м на сумму 360000 рублей со сроком поставки до 10.12.2021. Товарная накладная составлена 14.12.2021.

02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности главы <...> и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 74 на поставку бой кирпича в объеме 448,33 тонны на сумму 550 000 рублей со сроком поставки до 10.12.2021. Товарная накладная составлена 14.12.2021.

02.12.2021 между администрацией Верхнекамского района в лице исполняющего обязанности главы <...>. и АО «Кай» заключен муниципальный контракт № 75 на транспортные услуги по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км. + 290 м. на сумму 337 500 рублей со сроком оказания услуг до 10.12.2021. Акт выполненных работ составлен 14.12.2021.

Работы, предусмотренные в рамках контрактов от 02.12.2021 с АО «Кай» фактически выполнены подрядчиком 21.10.2021, то есть до момента заключения контракта 02.12.2021.

Поскольку на момент заключения муниципальных контрактов от 02.12.2021 предусмотренные в них обязательства подрядчиком фактически исполнены, то доступ иных хозяйствующих субъектов к выполнению данных работ и поставке товара был невозможен.

Само по себе представление возможности поставки товара и оказание услуги для обеспечения муниципальных нужд до фактического заключения муниципальных контрактов и согласие АО «Кай» их исполнение, свидетельствует о создании преимущественных условий для акционерного общества и заключении антиконкурентного соглашения.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими

функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Закона о защите конкуренции выступают реальные либо возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды и выявление причинной связи между определенными соглашением и (или) согласованными действиями и такими последствиями.

Между администрацией Верхнекамского района и АО «Кай» была установлена устная договоренность, достигнуто соглашение по вопросам сроков, стоимости поставки товара и оказания услуг, в результате последующие действия по заключению, выполнению муниципальных контрактов, оплате товара и оказанных услуг носили согласованный характер.

Таким образом, действия администрации Верхнекамского района Кировской области и АО «Кай» нарушают запреты, установленные статьей 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в осуществлении согласованных действий при заключении и исполнении муниципальных контрактов от 02.12.2021, а также оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств поставки товара и оказанных услуг.

Действия АО «Кай» по осуществлению согласованных действий при заключении и исполнении муниципальных контрактов № 73, № 74, № 75 от 02.12.2021, оплаты за счет муниципальных бюджетных денежных средств поставленного товара и оказанных услуг по восстановлению дорожного полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км.+290 м., содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях (в редакции Федерального закона от 17.04.2017 № 74-ФЗ, действовавшей на момент совершения административного правонарушения).

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

Местом совершения административного правонарушения является: 612820, Кировская область, Верхнекамский район, г. Кирс, ул. Кирова, д. 16 (место заключения муниципальных контрактов № 73, 74, 75 от 02.12.2021).

Время совершения административного правонарушения: дата заключения муниципальных контрактов № 73, 74, 75 - 02.12.2021.

Согласно пункту 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были

приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

АО «Кай» знало, что поставка товара и оказание услуг по восстановлению дорожného полотна на участке автомобильной дороги «Кирс-Рудничный-Кай-Южаки-Стрелково» на 49 км.+ 290 м., до заключения муниципальных контрактов, создает необоснованные и незаконные преимущества данному хозяйствующему субъекту и приведет к ограничению доступа хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

Из пункта 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения

В соответствии с пунктом 6 статьи 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 названного Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности по настоящему делу начинается с 07.06.2022 года и на момент рассмотрения протокола и материалов дела об административном правонарушении не истек.

Кроме того, должностное лицо Кировского УФАС России не находит оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ в связи с тем, что действия АО «Кай» посягают на общественные отношения, складывающиеся в процессе регулирования отношений, направленных на развитие конкуренции, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в этой сфере, важность, охраняемых государством этих отношений, исходя из фактических обстоятельств дела, целей и общих правил наказания, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего дела отсутствуют.

Иных обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении не установлено.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 названной статьи, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пяти 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, 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), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

При этом, в соответствии с пунктом 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 названного Кодекса.

Учитывая санкцию вышеуказанной статьи, на основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на АО «Кай» административного штрафа.

Порядок расчета суммы административного штрафа, подлежащего применению по делам об административных правонарушениях, предусмотренных в том числе статьей 14.32 КоАП РФ, установлен примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ. Согласно данной правовой норме, за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ, 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.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием и 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.

Принимая во внимание обстоятельства дела, за основу расчета административного штрафа, налагаемого на АО «Кай» берется сумма выручки от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение

за 2020 год (2021 год дата возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства).

Так, в материалах дела имеется справка АО «Кай» о том, что выручка на рынке по выполнению работ строительных по строительству автомагистралей, автомобильных дорог, в том числе улично-дорожной сети, и прочих автомобильных или пешеходных дорог, и взлетно-посадочных полос аэродромов (код ОКПД2 42.11.20) за 2020 год в территориальных границах Кировской области составила 0 рублей.

Как было отмечено выше, размер административного штрафа согласно санкции части 4 статьи 14.32 КоАП РФ не может быть установлен менее 100 000 рублей.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Смягчающих административную ответственность обстоятельств в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

В силу положений части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно сведениям из государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности организаций, общая выручка АО «Кай» за 2021 составила 200 883 тыс. руб., за 2022 – 191 784 тыс. руб.

Таким образом, учитывая финансовое положение общества, должностное лицо Кировского УФАС России считает возможным назначить АО «Кай» административное наказание в соответствии с санкцией части 4 статьи 14.32 КоАП РФ в виде штрафа в размере 100 000,00 рублей.

Руководствуясь статьями 14.32, 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать акционерное общество «Кай» (ИНН 4305000588, ОГРН 1024300572933, КПП 430501001, юридический адрес: 612836, Кировская область, Верхнекамский район, п. Чус, ул. Новая, д.1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к АО «Кай» меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (ста тысяч) 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.

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

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 4347021540

КПП 434501001 Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (л/с 04401233690)

Банк получателя ОТДЕЛЕНИЕ КИРОВ БАНК РОССИИ// УФК по Кировской

области г. Киров

Расчетный счет: № 40102810345370000033

БИК 013304182

КБК 16111601141010032140

Плательщик: АО «Кай»

ОКТМО 33 701 000

К оплате: **100 000 (сто тысяч) рублей**

УИН плательщика: 16100500000001680058

Разъясняем, что согласно ч. 1.3 - 2 ст. 32.2 КоАП РФ При уплате административного штрафа юридическим лицом, являющимся субъектом малого или среднего предпринимательства, привлеченным к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частями 1 - 4 статьи 14.32 настоящего Кодекса, не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа. В случае, если копия постановления о назначении административного штрафа, направленная юридическому лицу, привлеченному к административной ответственности, по почте заказным почтовым отправлением, поступила в его адрес после истечения двадцати дней со дня вынесения такого постановления, указанный срок подлежит восстановлению судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, по ходатайству юридического лица, привлеченного к административной ответственности. Определение об отклонении указанного ходатайства может быть обжаловано в соответствии с правилами, установленными главой 30 настоящего Кодекса. В случае, если исполнение постановления о

назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела контроля закупок

<...>