

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Забайкальскому краю

Гуруле<...>

ул. Лермонтова, 14, а/я 803, г. Чита,

Забайкальский край, 672000

тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31

e-mail: to75 @fas.gov.ru

_____2021 № 02-05-

На № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 075/04/14.32-79/2020

**о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении**

19 января 2021 года

г. Чита, ул.Лермонтова, 14, каб. 2

Я, заместитель руководителя Забайкальского УФАС России Г<...>, руководствуясь частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03.12.2020 №075/04/14.32-79/2020, составленный <...>, главным специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Забайкальского УФАС России, о нарушении должностным лицом Гуруле<...> (являющимся на момент совершения административного правонарушения директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края) (<...>) пунктов 3, 4 статьи 16, пунктов 1,2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в сговоре ООО «МИР» и Департаментом государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края, ответственность за которое

предусмотрена частью 7 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Место совершения административного правонарушения - Забайкальский край, г. Чита.

Нарушение совершено в период с 27.05.2019 по 26.07.2019. Однако, согласно части 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок привлечения к административной ответственности начинается с даты вступления в законную силу решения. Решение по делу №075/01/16-375/2019 изготовлено в полном объеме 27.02.2020, в связи с чем срок привлечения к административной ответственности с 28.02.2020 по 28.02.2021.

Решением Арбитражного суда Забайкальского края от 28.09.2020 по делу №А78-2798/2020, вступившим в законную силу, установлена законность и обоснованность решения Комиссии по делу №075/01/16-375/2019.

УСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении рассматривается в отсутствие Гурул<...>Своего представителя, а также ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие не направил.

В материалах дела имеется доказательство надлежащего уведомления Гурул<...> о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Согласно отчету об отслеживании с сайта АО «Почта России» отправления с почтовым идентификатором 80080754582683 заказное письмо, в котором было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении 03.12.2020 в 14:00 получено Гурул<...>. 14.11.2020.

03.12.2020 в два адреса Гурул<...>. направлены копии протокола по делу №075/04/14.32-79/2020. Согласно отчетам об отслеживании с сайта АО «Почта России» отправления с почтовыми идентификаторами 80080155949221, 80080155949238 07.12.2020 зафиксировано «неудачная попытка вручения».

18.12.2020 в два адреса Гуру<...> направлены копии определения об отложении рассмотрения дела №075/04/14.32-79/2020 об административном правонарушении. Согласно отчетам об отслеживании с сайта АО «Почта России» отправления с почтовыми идентификаторами 80093654681691, 80093654681707 26.12.2020 зафиксировано «неудачная попытка вручения». В дальнейшем письма не получены Гуру<...> 13.01.2021 письма направлены в адрес Забайкальского УФАС России.

Согласно паспортным данным предоставленным Отделом адресно-справочной работы УВМ УМВД России по Забайкальскому краю, Гуру<...>. зарегистрирован по адресу: <...>

Согласно кассационному определению Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации от 26.04.2019 №41-КА19-3, пунктам 67,68 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» лицо несет ответственность за получение юридически важной

корреспонденции. Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

Учитывая вышеизложенное, а также тот факт, что ранее адресованную корреспонденцию Гурул<...> получал, указывает на наличие информации у Гурул<...>. о том, что в отношении данного лица ведется административное производство.

В связи с чем, дело №075/04/14.32-79/2020 об административном правонарушении рассматривается в отсутствие Гурул<...>

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) поводом к возбуждению дела об административном правонарушении №075/04/14.32-79/2020 явилось принятие Комиссией Забайкальского УФАС России решения от 27.02.2020 по делу №075/01/16-375/2019, которым установлен факт нарушения Обществом пунктов 3, 4 статьи 16, пунктов 1,2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

При этом, решением Забайкальского УФАС России от 27.02.2020 по делу №075/01/16-375/2019 установлено следующее.

В Забайкальское УФАС России из прокуратуры Забайкальского края поступили сведения о сговоре государственного заказчика - ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края и участника закупки – ООО «МИР» (жалоба ООД «Народный фронт «За Россию»).

В период с **27.05.2019 по 26.07.2019** земельный участок с кадастровым номером 75:32:040507:2<...> находился в безвозмездном пользовании у ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края на основании договора от 27.05.2019 № 23<...> бп.

Между ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края и ООО «Мир» заключен договор от **17.06.2019** № 965-ЗМО на выполнение работ по ограждению земельного участка с кадастровым номером **75:32:040507:2<...>**.

15.07.2019 проведен аукцион (заказчик: ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края; объект закупки: приобретение в государственную собственность Забайкальского края объектов недвижимого имущества, созданных в будущем, для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в городском округе «Город Чита» мкр. 4-й (7<...>-ЭА); начальная максимальная цена контракта - 148625334.00 руб.; единственный участник - ООО «Мир»).

Между ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края и ООО «Мир» заключен договор от **17.06.2019** № 9<...>-ЗМО на выполнение работ по ограждению вышеуказанного земельного участка.

По результатам аукциона заключен государственный контракт №Ф.2019.438768 (далее – государственный контракт). Договор купли-продажи между сторонами (продавцом и покупателем) с авансированием в размере 30%, что не противоречит нормам статьи 487 ГК РФ.

Данные факты, включая условия государственного контракта (стороны, предмет,

условия оплаты), которые соответствуют нормам главы 30, в том числе параграфа 7 указанной главы, ГК РФ, показания представителей ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края и ООО «МИР» о том, что строительство объектов осуществлялось за счет продавца, подтверждают факт заключения государственного контракта, квалифицирующегося в качестве договора купли – продажи создаваемой в будущем недвижимости, оплата за которую в полном объеме производится продавцу только после передачи продавцом покупателю (пункты 3.4.2, 3.4.3 государственного контракта).

Действия (бездействия), направленные на заключение государственного контракта и предоставления земельного участка именно ООО «МИР», в совокупности составили, в том числе, осуществление подготовки ПСД ООО «МИР» на земельном участке, который ранее находился в аренде у ООО «МИР», который до даты подписания государственного контракта произвел ограждение на указанном земельном участке и начал строительство объектов при отсутствии какой – либо правовой реакции, как со стороны ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края, так и представителя собственника – Департамента, включение в государственный контракт условия оформления прав на земельный участок с установлением срока, не соответствующего нормам федерального законодательства, факт реализации данного условия государственного контракта Департаментом путем оформления права безвозмездного пользования на земельный участок в указанный в государственном контракте срок в нарушение норм федерального законодательства при отсутствии факта строительства объектов полностью за счет средств бюджета субъекта РФ, при наличии факта заключения договора купли-продажи на создаваемые в будущем объекты и, соответственно, строительстве указанных объектов за счет ООО «МИР».

При таких обстоятельствах, участие в торгах и оформление прав аренды либо безвозмездного пользования на земельный участок, на котором планировалось строительство жилых домов, в установленном законом порядке **иных застройщиков не представлялось возможным.**

Все вышеизложенное свидетельствует о наличии в согласованных действиях ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края, ООО «МИР» и Департаментом государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края признаков нарушения пунктов 3, 4 статьи 16, пунктов 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в том числе:

- фактическому соглашению по недопущению, ограничению, устранению конкуренции, созданию реальной угрозы их возникновения в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов;

- разделу товарного рынка по территориальному принципу;

- недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координации заказчиком деятельности их участников, а также заключению соглашения между заказчиком с участником этих торгов, в рамках ограничения конкуренции и создания преимущественных условий для хозяйствующего субъекта - ООО «МИР».

Согласно пунктам 3, 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, ... иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, ... 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 частности к: разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков); ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

При этом, в силу 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.

В целях признания соглашения нарушающим положения п. 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции подлежат установлению следующие обстоятельства: **соглашение не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации;** соглашение привело к таким негативным последствиям как недопущение, ограничение, **устранение конкуренции либо создали реальную угрозу их возникновения в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.**

На основании ст.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» целями указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свобода экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Таким образом, решением Комиссия Забайкальского УФАС России от 20.02.2020 по делу №075/01/16-375/2019 установила в действиях ООО «МИР» нарушение пунктов 3, 4 статьи 16, пунктов 1, 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Решением Арбитражного суда Забайкальского края от 28.09.2020 по делу №А78-2798/2020, вступившим в законную силу, установлены законность и обоснованность данного решения.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 7 статьи 14.32, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Ответственность за данное нарушение Закона о защите конкуренции, предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ, федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях предусмотренные, в том числе статей 14.32 КоАП РФ.

Деятельность ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края регулируется уставом ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края (далее – Устав), утвержденным Министерством дорожного строительства, хозяйства и транспорта Забайкальского края от 21.06.2019 №1-р, согласованным распоряжением Департамента государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края 20.06.2019 №2342/р.

Согласно пункту 1.6 Устава, учреждение является некоммерческой организацией и создано для оказания государственных услуг, выполнения работ в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий Министерства в сфере дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения, а также в сфере промышленно-гражданского строительства.

Согласно пункту 2.1.1. Устава, учреждение в целях обеспечения полномочий Забайкальского края по его функциям как государственного заказчика по проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Забайкальского края и искусственных сооружений на них, иных объектов капитального строительства, финансирование которых осуществляется за счет бюджетных средств.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 08.10.2020 в отношении ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края, (ОКВЭД ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) основным видом деятельности ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края является: код и наименование вида деятельности: 64.99 Предоставление прочих финансовых услуг, кроме услуг по страхованию и пенсионному обеспечению, не включенных в другие группировки. Данная группировка включает прочие виды деятельности в сфере финансовых услуг, прежде всего связанных с распределением финансовых средств.

В связи с чем, ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края подлежит привлечению к административной ответственности.

В соответствии с частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, заклучение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями 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 или дисквалификацию на срок до трех лет.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностными лицами организации являются работники, выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, то есть работники, уполномоченные совершать в пределах своей компетенции властные действия, имеющие юридически значимые последствия, например, издавать локальные нормативные акты, давать обязательные указания, нанимать и увольнять работников (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 18.07.2017 №№305-АД 17-1484, А 40-91243/2016).

Гуру<...> являлся на момент совершения административного правонарушения директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края.

Согласно документам, предоставленным ГКУ «Служба единого заказчика»

Забайкальского края, на Гурул<...> с 14.11.2016 возложено исполнение обязанностей директора ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края, в соответствии с распоряжением от 14.11.2016 №423-р Министерства территориального развития Забайкальского края.

14.11.2016 в соответствии с приказом ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края от 14.11.2016 №154-к Гуру<...> вступил в должность директора.

Согласно распоряжению от 01.12.2016 №441-р Министерства территориального развития Забайкальского края. Гуру<...>. назначен директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края.

Объективную сторону правонарушения, предусмотренного частью 7 статьей 14.32 КоАП РФ, образует заключение ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения с Департаментом государственного имущества и земельных отношений Забайкальского края и ООО «МИР», которое установлено решением антимонопольного органа по делу №075/01/16-375/2019.

Объектом правонарушений по части 7 статьи 14.32 КоАП РФ, общественные отношения, складывающиеся в связи с являющейся необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности конкуренцией между хозяйствующими субъектами.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2.2 КоАП РФ, административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Субъектом ответственности, предусмотренной частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, является должностное лицо Гуру<...> (являющийся на момент совершения административного правонарушения директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края).

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, характеризуется умышленной формы вины. Гуру<...>. (являющимся на момент совершения административного правонарушения директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края) совершены следующие действия:

- заключен договор с ООО «МИР» от 17.06.2019 №9<...>-ЗМО на выполнение работ по ограждению земельного участка с кадастровым номером **75:32:040507:22<...>**, находящегося в период с 27.05.2019 по 26.07.2019 земельного участка с кадастровым номером **75:32:040507:22<...>** в безвозмездном пользовании у ГКУ «Служба единого заказчика» на основании договора №23-19 бп от 27.05.2019, заключенного также Гурул<...>

- утверждена аукционная документация с приложением договора купли-продажи в государственную собственность Забайкальского края объектов недвижимого имущества, созданных в будущем, для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в городском округе «Город Чита» (7<...>-ЭА), что является притворной сделкой, поскольку прикрывает договорные отношения по подряду, с целью уклонения от конкурентных процедур, предусмотренных Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ, Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям». Данный факт подтверждается решением Арбитражного суда Забайкальского края от 28.09.2020 по делу №А78-2798/2020, вступившим в законную силу.

Вышеизложенное свидетельствует о том факте, что Гуру<...> знал и совершил действия по ограничению конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Протокол об административном по делу №075/04/14.32-80/2020 от 03.12.2020 был составлен в отсутствие Гуру<...>

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Гуру<...> (являющегося на момент совершения административного правонарушения директором ГКУ «Служба единого заказчика» Забайкальского края) (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Наложить на Гуру<...> административный штраф **в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.**

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 суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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 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 в соответствии с законодательством РФ.

Должник – Гуру<...> уплачивает штраф **взыскателю** - Управлению Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю.

Получатель платежа: УФК по Забайкальскому краю (Забайкальское УФАС России Л/сч.:0491120<...>)

ИНН: 7536033<...> / КПП: 753601<...>

Банк получателя: Отделение Чита г.Чита

Л/сч.: 04911208<...>

БИК: 047601<...>

Р/сч: 4010181075004201<...>

УИН:

КБК: 161116011410100<...>

ОКТМО: 76 701 <...>

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

Постановление о взыскании штрафа выдано _____

Постановление о наложении штрафа вступает в силу _____

Срок предъявления постановления к исполнению _____

Заместитель руководителя

Забайкальского УФАС России

<...>