

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №117

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№05-05-43/2018

10 октября 2018 года
Мансийск

г.Ханты-

Я, <---> Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре <--->, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №05-05-43/2018, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Сибпромстрой-Югория» (ИНН 8602219323, ОГРН 1148602007740, ул.Базовая, д.2, г.Сургут, 628422) по признакам состава административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) от 15.01.2018 по делу №05-06-4/2017 действия Администрации г.Сургута, ООО «Сибпромстрой-Югория» и ООО «СеверСтрой» признаны нарушающими пункт 4 статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), что выразилось в заключение соглашения о передаче прав и обязанностей по договору о развитии застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут №17-10-3483/5 от 10.07.2015, в соответствии с которым ООО «Сибпромстрой-Югория» перешли права и обязанности по Договору о развитии застроенной территории – часть микрорайона 28 города Сургута от 17.06.2015 №17-10-3459/5, без проведения торгов, которое обеспечило ООО «Сибпромстрой-Югория» преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности и получения дохода от выполнения работ по договору о развитии застроенной территории – часть микрорайона 28 города Сургута от 17.06.2015 №17-10-3459/5.

Указанным решением, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлен факт нарушения ООО «Сибпромстрой-Югория» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Как следует из материалов дела, 17.04.2015 на официальном сайте www.torgi.gov.ru Департаментом имущественных и земельных отношений Администрации г.Сургута были размещены извещение и аукционная документация о проведении открытого аукциона на право заключить договор о развитии застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут (далее – аукцион).

Предметом указанного аукциона являлось право на заключение договора о развитии застроенной территории.

Согласно протоколу заседания комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков, права на заключение договоров аренды земельных участков или права заключить договор о развитии застроенной территории от 18.05.2015 №123 на участие в аукционе подано 3 заявки - ООО «Сибпромстрой-Югория», ООО «СеверСтрой», ООО «ДЭП».

Кроме того, из указанного протокола следовало, что ООО «Сибпромстрой-Югория» и ООО «ДЭП» отказано в допуске к участию в аукционе на основании подпункта 1 пункта 14 статьи 46.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), аукцион признан несостоявшимся в связи с признанием единственным участником аукциона ООО «СеверСтрой».

17.06.2015 между Администрацией г.Сургута и ООО «СеверСтрой» был заключен договор о развитии застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут №17-10-3459/5, сроком до 31.12.2020.

Предметом указанного договора являлось развитие застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут, расположенного в границах территориальной зоны Ж.З.-28, площадью 36 000 квадратных метров, в том числе снос зданий, строений, сооружений признанных аварийными, в том числе снос зданий, строений, сооружений в связи с несоответствием видам разрешенного использования зоны многоэтажного строительства, разработка проекта межевания территории, проведение в отношении земельных участков кадастровых работ и государственного кадастрового учета, а также осуществление реконструкции объектов инженерной, коммунально-бытовой инфраструктуры, строительство и ввод в эксплуатацию объектов (зданий, сооружений, объектов инженерной, коммунально-бытовой инфраструктуры) в соответствии с утвержденным проектом планировки территории.

10.07.2015, между Администрацией г.Сургута, ООО «СеверСтрой» и ООО «Сибпромстрой-Югория» было заключено соглашение №17-10-3483/5 о передаче прав и обязанностей по Договору о развитии застроенной территории – часть микрорайона 28 г.Сургута от 17.06.2015 №17-10-3459/5 (далее – Соглашение №17-10-3483/5).

Предметом указанного соглашения являлась передача прав и обязанностей от ООО «СеверСтрой» к ООО «Сибпромстрой-Югория» по Договору о

развитии застроенной территории – часть микрорайона 28 г.Сургута от 17.06.2015 №17-10-3459/5, заключенному между ООО «СеверСтрой» и Администрацией г.Сургут в объеме и на условиях, имеющих место на дату передачи прав и обязанностей.

В соответствии с частью 7 статьи 46.1 ГрК РФ развитие застроенных территорий осуществляется на основании договора о развитии застроенной территории в соответствии со статьей 46.2 настоящего Кодекса.

В силу частей 1, 2 статьи 46.2 ГрК РФ по договору о развитии застроенной территории (далее также - договор) одна сторона обязуется в установленный договором срок **своими силами и за свой счет** и (или) с привлечением других лиц и (или) средств других лиц выполнить обязательства в соответствии с пунктами 3 - 6 части 3 настоящей статьи, а другая сторона (орган местного самоуправления) обязуется создать необходимые условия для выполнения обязательств в соответствии с пунктами 7 - 9 части 3 настоящей статьи. Договором могут быть предусмотрены иные обязательства сторон в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

Договор заключается органом местного самоуправления, принявшим решение о развитии застроенной территории, **с победителем открытого аукциона** на право заключить такой договор или иным лицом в соответствии с частями 17.2, 17.3, 25 и 28 статьи 46.3 ГрК РФ.

Особенности проведения аукциона по продаже права на заключение договора о развитии застроенной территории определены статьей 46.3 ГрК РФ.

Частью 26 статьи 46.3 ГрК РФ определено, что договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона, по цене, предложенной победителем аукциона. При заключении договора изменение условий аукциона на основании соглашения сторон такого договора или по требованию одной из его сторон не допускается. Не допускается заключение договора по результатам аукциона или в случае, если аукцион признан не состоявшимся по причине, указанной в [пункте 1 части 27](#) настоящей статьи, ранее чем через десять дней со дня размещения информации о результатах аукциона на официальном [сайте](#) в сети «Интернет».

Федеральным законом от 08.03.2015 №42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» (вступившим в силу с 01.06.2015) статья 448 ГК РФ изложена в новой редакции.

В соответствии с частью 7 статьи 448 ГК РФ, если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора.

Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.

Введенное частью 7 статьи 448 ГК РФ требование об исполнении договора лично победителем торгов означает запрет на передачу им возникающих из соответствующих договоров прав и обязанностей при выполнении работ, оказании услуг. Обязанность личного исполнения договора обусловлена необходимостью обеспечения **принципов открытости, прозрачности и сохранения конкуренции при проведении торгов.**

В данном случае ООО «СеверСтрой» приобрело права в части возможности застройки части 28 микрорайона в г.Сургуте на аукционе.

Следовательно, часть 7 статьи 448 ГК РФ установила запрет для Администрации г.Сургута, ООО «СеверСтрой» и ООО «Сибпромстрой-Югория» подписывать соглашение о передаче прав и обязанностей по договору.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции 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 частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно статье 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, а под дискриминационными условиями - условия доступа на товарный рынок, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 названной нормы.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, материалами дела подтверждается наличие между

Администрацией г.Сургута, ООО «СеверСтрой» и ООО «Сибпромстрой-Югория» соглашения, которое могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке услуг строительства зданий и сооружений.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России при рассмотрении дела №05-06-4/2017 было установлено, что действия Администрации г.Сургута, ООО «Сибпромстрой-Югория» и ООО «СеверСтрой», выразившиеся в заключение соглашения о передаче прав и обязанностей по договору о развитии застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут №17-10-3483/5 от 10.07.2015, в соответствии с которым ООО «Сибпромстрой-Югория» перешли права и обязанности по Договору о развитии застроенной территории – часть микрорайона 28 города Сургута от 17.06.2015 №17-10-3459/5, без проведения торгов нарушают требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, привели, а также могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке строительства (жилых и нежилых) зданий и сооружений на территории муниципального образования г.Сургут.

Таким образом, решением Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России по делу №05-06-4/2017 в действиях ООО «Сибпромстрой-Югория» установлен факт заключения антиконкурентного соглашения.

В соответствии со статьей 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 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.

Таким образом, 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, образует состав административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно статье 2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ (в том числе статьей 14.32 КоАП РФ) или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, лицом, совершившим правонарушение, выразившееся в заключение соглашения в нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации, является юридическое лицо – ООО «Сибпромстрой-Югория» (ИНН 8602219323, ОГРН 1148602007740, ул.Базовая, д.2, г.Сургут, 628422).

Статьей 2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объективная сторона вышеуказанного административного правонарушения выражается в совершении юридическим лицом ООО «Сибпромстрой-

Югория» (ИНН 8602219323, ОГРН 1148602007740, ул.Базовая, д.2, г.Сургут, 628422) действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Формальным объектом состава административного правонарушения допущенного ООО «Сибпромстрой-Югория» является установленный законодательством порядок осуществления предпринимательской деятельности, выраженный в соблюдении охраняемых общественных отношений, регулируемых антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Вина ООО «Сибпромстрой-Югория» состоит в том, что оно нарушило установленные Законом о защите конкуренции запреты на заключение хозяйствующими субъектами ограничивающих конкуренцию соглашений и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – г.Сургут, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела - 10.07.2015.

Дело об административном правонарушении №05-05-43/2018, в соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 28.1 КоАП РФ, возбуждено путем составлением протокола об административном правонарушении.

Полномочия должностного лица Ханты-Мансийского УФАС России на составление протокола об административном правонарушении подтверждены Приказом ФАС от 19.11.2004 №180 «О перечне должностных лиц территориальных органов Федеральной антимонопольной службы (ФАС России), правомочных составлять протокол об административном правонарушении».

Протокол составлен в отсутствие законного представителя ООО «Сибпромстрой-Югория», надлежащим образом уведомленного о месте и времени составления протокола.

Определением от 26.09.2018 (исх.№05-05/ИТ-5307) рассмотрение дела №05-05-43/2018 назначено на 10.10.2018.

Копия протокола и определения направлены в адрес ООО «Сибпромстрой-Югория» 27.09.2018 и получено 05.10.2018, что подтверждается почтовым уведомлением (почтовый идентификатор №62801225188623).

Кроме того, указанные протокол и определение были направлены ООО «Сибпромстрой-Югория» на электронную почту sps086@yandex.ru, которые получены 27.09.2018 и зарегистрированы Обществом за вх.№1616 (протокол), вх.№1617 (определение).

Рассмотрение дела об административном правонарушении №05-05-43/2018 состоялось 10.10.2018 в присутствии представителя ООО «Сибпромстрой-Югория» <--->.

В ходе рассмотрения дела №05-05-43/2018 представителем ООО «Сибпромстрой-Югория» заявлено ходатайство о применении положения статьи 4.1 КоАП РФ и назначении наказания в виде административного штрафа в размере 50 000,00 рублей.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Однако, должностное лицо рассматривающее настоящее дело считает, что рассматривая возможность снижения размера административного штрафа ниже низшего предела в каждом конкретном случае необходимо учитывать все имеющиеся элементы массива обстоятельств в совокупности, и с учетом этого приходит к выводу, что общество не привело подтвержденной надлежащим и достаточным образом исключительности обстоятельств для назначения наказания ниже низшего предела.

В данном случае, из материалов дела не усматривается очевидность избыточного ограничения прав общества, обстоятельства, имеющие существенное значение для индивидуализации административной ответственности, должностным лицом Ханты-Мансийского УФАС России не установлены.

Достаточных доказательств того, что взыскание штрафа при имеющемся финансовом положении ООО «Сибпромстрой-Югория» повлечет за собой для общества необратимые финансовые последствия, обществом в материалы дела не представлено.

Также, в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении ООО «Сибпромстрой-Югория» не представлены доказательства о том, что противоправные действия вызваны непреодолимой силой, под значением которой понимается стихийные бедствия и другие обстоятельства.

В своем ходатайстве в качестве обоснования применения части 3.2 статьи

4.1 КоАП РФ ООО «Сибпромстрой-Югория» указывает, в том числе на то, что в настоящее время нарушение устранено (соглашение расторгнуто).

При этом как установлено материалами дела, нарушение ООО «Сибпромстрой-Югория» устранено не в добровольном порядке, а по решению Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 24.08.2017 по делу №А75-8177/2017, которым соглашение о передаче прав и обязанностей по договору о развитии застроенной территории – части микрорайона 28 города Сургут №17-10-3483/5 от 10.07.2015 признано недействительным.

Таким образом, должностное лицо Ханты-Мансийского УФАС России считает, что оснований для применения части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ не имеется, поскольку не установлена исключительность обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.32 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Оценив в порядке статьи 29.10 КоАП РФ, имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо приходит к следующим выводам.

Рассмотрение настоящего дела входит в компетенцию территориального органа Федеральной антимонопольной службы в соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела должностным лицом (статья 29.2 КоАП РФ) отсутствуют.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного лицом, привлекаемым к административной ответственности, административного правонарушения, должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение настоящего дела, не выявлены.

При рассмотрении дела в отношении ООО «Сибпромстрой-Югория» обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность совершенного ООО «Сибпромстрой-Югория» административного

правонарушения, является признанием Обществом своей вины.

Рассмотрев материалы дела, должностное лицо считает факт указанного правонарушения установленным, вину ООО «Сибпромстрой-Югория» доказанной.

На основании изложенного, учитывая характер совершенного правонарушения, отсутствие отягчающих обстоятельств должностное лицо, рассматривающее настоящее дело считает возможным применить к ООО «Сибпромстрой-Югория» меру административной ответственности в виде штрафа в размере 100 000 рублей (сто тысяч), в пределах санкций, предусмотренных частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями 2.9, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, частью 1 статьи 14.32, статьями 29.1, 29.2, 29.5, 29.6, 29.10, 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Сибпромстрой-Югория» (ИНН 8602219323, ОГРН 1148602007740, ул.Базовая, д.2, г.Сургут, 628422), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Сибпромстрой-Югория» меру административной ответственности в виде наложения штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

3. Копию настоящего постановления направить ООО «Сибпромстрой-Югория».

Примечание:

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

Штраф подлежит зачислению в федеральный бюджет (получатель – УФК по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (Ханты-Мансийское УФАС России) в полном объеме по следующим реквизитам: Уникальный идентификатор

начислений – 16100500000000007201, ИНН – 8601009316, КПП – 860101001, ОКТМО – 71871000001, р/с – 40101810900000010001, Банк – РКЦ Ханты-Мансийск г. Ханты-Мансийск, БИК – 047162000, КБК – 16111602010016000140 – денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защите конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

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

Документы, подтверждающие уплату штрафа необходимо направить по электронной почте to86-pershina@fas.gov.ru. В назначении платежа необходимо указывать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентификации платежа или при отсутствии сведений у Ханты-Мансийского УФАС России о своевременной оплате штрафа, Ханты-Мансийское УФАС России будет обязано передать постановление о наложении штрафа для принудительного исполнения в УФССП России по ХМАО-Югре.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд либо вышестоящему должностному лицу ФАС России в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

<--->