

09 декабря 2015 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении по делу № 48-14.32ч.1/15 об административном правонарушении от 28.08.2015 года и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ГазоЭнергетическая Компания» (далее – ООО «ГазоЭнергетическая Компания»; пр. Карла Маркса, д. 43, кв. 44, г. Магнитогорск, 455000; ул. Менделеева, д. 24, корп. 1, кв. 5, г. Магнитогорск, 455000, ИНН 7456013993, КПП 745601001) по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии директора ООО «ГазоЭнергетическая Компания» <...>, которому разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ, и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

У С Т А Н О В И Л :

Между Управлением по жилищно-коммунальному хозяйству, строительству и энергообеспечению Администрации Кунашакского муниципального района (далее – Управление) и ООО «ГазоЭнергетическая Компания» 05.11.2014 заключен муниципальный контракт № 0369300187814000003 на выполнение работ по строительству объектов «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области», который является соглашением, нарушающим требования Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 4 названной нормы.

Так, 06.08.2014 Управление объявило о проведении электронного аукциона на строительство объекта «Газоснабжение жилых домов по улице Ленина в селе Кунашак Челябинской области» (далее – Аукцион № 1) путем опубликования на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещения № 0369300187814000003 об осуществлении закупки. Начальная (максимальная) цена контракта – 8100000,00 рублей 00 копеек. Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 01.09.2014 09 часов 00 минут.

В адрес Челябинского УФАС России поступила жалоба ООО «СибСтрой-Логистик» на действия заказчика при проведении Аукциона № 1. По результатам рассмотрения указанной жалобы в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем внесения изменений в документацию об аукционе и продления срока подачи заявок на участие в аукционе (решение № 520-ж/2014 от 21.08.2014). Указанное предписание исполнено, срок заявок продлен до 01.09.2014.

В адрес Челябинского УФАС России повторно поступила жалоба ООО «СибСтрой-Логистик» на действия заказчика при проведении Аукциона № 1. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе № 1 от 18.09.2014 подано 3 заявки на участие в торгах. По результатам проведения внеплановой проверки в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем принятия решения об

отмене протоколов, составленных в ходе проведения аукциона, внесения изменений в документацию об аукционе и продления срока подачи заявок на участие в аукционе (решение № 583-ж/2014 от 22.09.2014). Указанное предписание исполнено, срок заявок продлен до 20.10.2014.

В адрес Челябинского УФАС России поступила жалоба ООО «Интерком» на действия заказчика при проведении Аукциона № 1. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе № 1 от 14.10.2014 подано 3 заявки на участие в торгах. Победителем Аукциона № 1 признано ООО «ГазоЭнергетическая Компания». По результатам внеплановой проверки и рассмотрения указанной жалобы в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем принятия решения об отмене Аукциона № 1 (решение № 637-ж/2014 от 16.10.2014). Указанное предписание исполнено, Аукцион № 1 отменен 28.10.2014.

06.08.2014 Управление объявило о проведении электронного аукциона на строительство объекта «Газоснабжение жилых домов по улице Коммунистической в селе Кунашак Челябинской области» (далее – Аукцион № 2) путем опубликования на официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещения № 0369300187814000004 об осуществлении закупки. Начальная (максимальная) цена контракта – 7400000 рублей 00 копеек. Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 22.08.2014 в 09 часов 00 минут.

В адрес Челябинского УФАС России поступила жалоба ООО «СибСтрой-Логистик» на действия заказчика при проведении Аукциона № 2. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе № 2 от 28.08.2014 подано 2 заявки на участие в торгах. По результатам рассмотрения указанной жалобы в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем внесения изменений в извещение об осуществлении закупки и документацию об аукционе и продления срока подачи заявок на участие в аукционе (решение № 518-ж/2014 от 21.08.2014). Указанное предписание исполнено, срок заявок продлен до 19.09.2014.

В адрес Челябинского УФАС России повторно поступила жалоба ООО «СибСтрой-Логистик» на действия заказчика при проведении Аукциона № 2. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе № 2 от 22.09.2014 подано 4 заявки на участие в торгах. По результатам проведения внеплановой проверки в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем принятия решения об отмене протоколов, составленных в ходе проведения аукциона, внесения изменений в документацию об аукционе и продления срока подачи заявок на участие в аукционе (решение № 581-ж/2014 от 22.09.2014). Указанное предписание исполнено, срок заявок продлен до 20.10.2014.

В адрес Челябинского УФАС России поступила жалоба ООО «Интерком» на действия заказчика при проведении Аукциона № 2. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе № 2 от 14.10.2014 подано 4 заявки на участие в торгах. Победителем Аукциона № 2 признано ООО «Элита». По результатам проведения внеплановой проверки и рассмотрения указанной жалобы в действиях заказчика признаны нарушения законодательства о контрактной системе и выдано предписание об их устранении путем принятия решения об отмене Аукциона № 2 (решение № 638-ж/2014 от 16.10.2014). Указанное предписание исполнено, Аукцион № 2 отменен 28.10.2014.

Постановлением Главы Администрации Кунашакского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) от 16.04.2010 № 428 утвержден состав Комиссии при Администрации по предупреждению и ликвидации

чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности (далее – Комиссия по ЧС) и Положение о Комиссии по ЧС.

В адрес Управления 24.10.2014 поступило обращение жителей улиц Коммунистическая и Ленина с. Кунашак о совершении безотлагательных действий по газификации указанных улиц ввиду создания критической ситуации. Так, жителями указывается, что в связи с информированием населения о необходимости подготовки к газификации улиц ими не запасены на зиму дрова, угли и демонтированы печи, т.е. их дома не готовы к зимнему периоду.

Протоколом № 1/14 заседания Комиссии по ЧС «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак» от 31.10.2014 установлено, что в соответствии с программой газификации Челябинской области данные объекты подлежат финансированию в 2014 году, при непроведении монтажа газораспределительных сетей возникает угроза оставления жилых домов без отопления. В связи с этим Комиссия по ЧС решила: признать выполнение работ по строительству газопроводов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая как неотложные и чрезвычайные меры; определить заказчиком Управление; рекомендовать Управлению в кратчайшие сроки приступить к строительству разводящих сетей газоснабжения по указанным улицам.

Комиссия Управления протоколом от 31.10.2014 приняла решение: признать обоснованной стоимость для заключения муниципального контракта по проведению строительно-монтажных работ по объекту: «Газоснабжение жилых домов по улице Ленина в селе Кунашак Челябинской области» - 7 938 000, 00 рублей; признать обоснованной стоимость для заключения муниципального контракта по проведению строительно-монтажных работ по объекту: «Газоснабжение жилых домов по улице Коммунистической в селе Кунашак Челябинской области» - 7 158 952, 66 рублей; заключить муниципальный контракт с единственным поставщиком ООО «ГазоЭнергетическая Компания» на 15 096 952, 66 рублей, принимая во внимание признание его победителем Аукциона № 1 и обращение жителей улицы Коммунистическая от 24.10.2014 с просьбой о заключении контракта с указанным обществом.

На основании протокола Комиссии по ЧС № 1/14 от 31.10.2014 между Управлением и ООО «ГазоЭнергетическая Компания» 05.11.2014 заключен муниципальный контракт № 0369300187814000003 на выполнение работ по строительству объектов «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области». Цена контракта составляет 15 096 952, 66 рублей. Срок окончания выполнения всех работ по контракту – 31 декабря 2014 года.

ООО «ГазоЭнергетическая Компания» письмом от 05.12.2014 исх. № 210/12 проинформировало Управление о том, что работы по ул. Коммунистической на 80% будут выполнены в декабре 2014 года и закончены в феврале 2015 года, работы по ул. Ленина будут производиться с апреля по июнь 2015 года ввиду невозможности выполнения работ с мерзлым грунтом.

Дополнительным соглашением № 1 к муниципальному контракту № 0369300187814000003 от 31.12.2014 изменены условия контракта, изложенные в пункте 2.1 контракта – установлен новый срок окончания выполнения всех работ по контракту – 31 августа 2015 года.

Из материалов дела следует, что фактически признание выполнения работ по строительству газопроводов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак как неотложные и чрезвычайные меры, а также заключение муниципального контракта № 0369300187814000003 от 31.12.2014 на выполнение указанных работ с единственным подрядчиком обусловлено срочностью выполнения работ ввиду

недопущения исключения объекта строительства из программы газификации Челябинской области по срокам финансирования, а также наступлением отопительного сезона.

Однако указанные обстоятельства не являются основанием для признания сложившейся при строительстве газопроводов по ул. Ленина, ул.

Коммунистическая в с. Кунашак ситуации чрезвычайной и заключения муниципального контракта с единственным подрядчиком без проведения конкурентных процедур.

Так, отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются Федеральным законом 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). Целями регулирования названного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе выбирает заказчик.

В части 1 статьи 80 Закона о контрактной системе предусмотрена процедура проведения заказчиком в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера предварительного отбора участников закупки, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа могут осуществить выполнение необходимых работ. По результатам предварительного отбора составляется перечень подрядчиков в целях последующего осуществления закупок у них работ путем проведения запроса котировок с учетом особенностей, предусмотренных статьей 82 Закона о контрактной системе.

Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи

либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В части 3 статьи 80 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае, если возникает потребность в работах, не предусмотренных этим перечнем, закупки данных работ осуществляются в соответствии с настоящим Федеральным законом. При этом, если вследствие непреодолимой силы возникла потребность в товарах, работах, услугах, не предусмотренных этим перечнем, и применение иных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно в связи с затратой времени, осуществляется закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Так, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе может осуществляться заказчиком в случае закупки определенных работ вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на выполнение работы в объеме, который необходим для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера. В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей; ликвидация чрезвычайных ситуаций - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

Тогда как в рассматриваемом случае необходимость выполнения работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области» возникла не в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия. Строительство указанных объектов не относится к аварийно-спасательным и другим неотложным работам, проводимым при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленным на спасение жизни и сохранение здоровья людей и др.

Соответственно, такие обстоятельства, как: недопущение исключения объекта строительства из программы газификации Челябинской области по срокам финансирования, а также наступление отопительного сезона - не являются основаниями для заключения контракта для обеспечения муниципальных нужд с единственным подрядчиком и не освобождает заказчика от обязанности соблюдения Закона о контрактной системе при осуществлении закупки таких работ.

Таким образом, обстоятельства, явившиеся основанием для признания выполнения работ по строительству газопроводов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак как неотложные и чрезвычайные меры и

заключения Управлением муниципального контракта № 0369300187814000003 от 31.12.2014 без проведения торгов с единственным подрядчиком - ООО «ГазоЭнергетическая Компания», не являются чрезвычайной ситуацией. Соответственно, указанный контракт не может быть заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, т.е. без проведения конкурентных процедур.

Осуществляя свою деятельность, ООО «ГазоЭнергетическая Компания» должно знать положения федерального законодательства и соблюдать их требования. В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

На основании части 2 статьи 48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований названного закона.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 31.10.2013 № 2019-р установлен Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион), в который включены работы строительные (за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей).

При этом частью 3 статьи 59 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик имеет право осуществлять путем проведения электронного аукциона закупки товаров, работ, услуг, не включенных в указанные в части 2 названной статьи перечни.

Следовательно, закупка выполнения работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области» должна быть осуществлена путем проведения открытого конкурса или электронного аукциона. Однако Управление при наличии указанной информации без проведения торгов заключило муниципальный контракт № 0369300187814000003 от 05.11.2014 на выполнение указанных работ с единственным подрядчиком - ООО «ГазоЭнергетическая Компания».

Осуществив закупку у единственного подрядчика, Управление нарушило требование пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, что привело к нарушению порядка осуществления закупок работ для муниципальных нужд, созданию преимущественного положения ООО «ГазоЭнергетическая Компания» при заключении муниципального контракта на выполнение работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области», ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов к возможности осуществления закупки работ для муниципальных нужд.

Кроме того, в результате заключения муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 без проведения торгов ООО «ГазоЭнергетическая Компания» получило возможность выполнять работы по строительству объектов порядка 10 месяцев. Тогда как согласно документациям об Аукционах № 1 и № 2 срок окончания выполнения всех работ по контракту составляет 60 календарных дней с даты заключения контракта.

Действия Управления, выразившиеся в заключении муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 без проведения конкурентных процедур, могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при осуществлении закупки для муниципальных нужд, созданию отдельному хозяйствующему субъекту – ООО «ГазоЭнергетическая Компания» необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, работающими с ним на одном товарном рынке, поскольку такие лица лишаются доступа к выполнению указанных работ, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В свою очередь, ООО «ГазоЭнергетическая Компания», осознавая, что сложившаяся ситуация не является чрезвычайной ситуацией природного или техногенного характера, не предприняло действий по отказу от заключения без проведения конкурентных процедур и исполнения муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 ввиду его противоправности.

ООО «ГазоЭнергетическая Компания» при заключении указанного контракта должно было принять все возможные меры по недопущению нарушения действующего законодательства, исследовать вопрос о том, необходимо ли проведение конкурентных процедур на право заключения контракта, учитывая, что общество является профессиональным участником рынка и должно знать требования Закона о контрактной системе. Более того, ООО «ГазоЭнергетическая Компания» ранее принимало участие в Аукционе № 1.

ООО «ГазоЭнергетическая Компания», заключая муниципальный контракт № 0369300187814000003 от 05.11.2014 вне конкурентных процедур, должно было осознавать, что в указанном случае иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на выполнение работ для муниципальных нужд, получение их оплаты и в результате заключения данного соглашения будет устранена конкуренция за право выполнения указанных работ.

Статьей 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 (пункт 4). Таким образом, муниципальный контракт № 0369300187814000003 от 05.11.2014 на выполнение работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области», заключенный без проведения конкурентных процедур и в нарушение положений Закона о контрактной системе, является ограничивающим конкуренцию соглашением, поскольку может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при осуществлении закупки для муниципальных нужд, созданию отдельному хозяйствующему субъекту – ООО «ГазоЭнергетическая Компания» необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с получением дохода от выполнения работ по контракту по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, работающими с ним на одном товарном рынке, и способными выполнять такую закупку, ввиду того, что лишает таких лиц возможности доступа к выполнению работ, предусмотренных контрактом, и противоречит статье 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункту 4 названной нормы.

Заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, и 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 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.

При составлении протокола об административном правонарушении ООО «ГазоЭнергетическая Компания» представлены следующие письменные пояснения.

Контракт был заключен по просьбе представителей Администрации.

Обоснованием заключения контракта явилось отсутствие возможности заключить его без проведения торгов ввиду неоднократного обжалования результатов

проводимых процедур торгов, затягивания сроков, неисполнения обязательств перед жителями по газификации и возрастания социальной напряженности. Основаниями выбора ООО «ГазоЭнергетическая Компания» в качестве подрядчика послужили высокое качество и скорость производства работ, а также положительные отзывы эксплуатирующей организации. Представители Администрации установили требование о предварительном заказе материалов в полном объеме в связи с резким ухудшением экономической ситуации и значительным повышением цен. Незаключение в указанный период контракта привело бы к невозможности выполнения работ в рамках запланированной стоимости. ООО «ГазоЭнергетическая Компания» приступило к выполнению работ сразу после подписания контракта, несмотря на удорожание производства работ в зимний период более чем в 2,5 раза.

Должностным лицом антимонопольного органа не могут быть приняты во внимание указанные доводы ООО «ГазоЭнергетическая Компания» по основаниям, изложенным ранее в настоящем постановлении.

На рассмотрении настоящего дела директор ООО «ГазоЭнергетическая Компания» <...> ходатайств и отводов не заявлял, дополнительных пояснений не представил.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.32 КоАП РФ, является правонарушением в области предпринимательской деятельности.

Данное административное правонарушение посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере функционирования товарных рынков, в связи с конкуренцией между хозяйствующими субъектами, что является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Государственное регулирование в области поддержки конкуренции и нормального функционирования товарных рынков обусловлено необходимостью защиты экономических интересов Российской Федерации, обеспечения нужд потребителей в соответствующей продукции, повышения ее качества и проведения контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Объективную сторону рассматриваемого административного правонарушения составляет 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.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «ГазоЭнергетическая Компания», выразилась в заключении муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 на выполнение работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области», который является ограничивающим конкуренцию соглашением и противоречит статье 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункту 4 названной нормы.

В соответствии с пунктом 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Должностным лицом антимонопольного органа установлено, что у ООО «ГазоЭнергетическая Компания» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность. ООО «ГазоЭнергетическая Компания» имело возможность отказаться от заключения муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 на выполнение работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области», но обществом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «ГазоЭнергетическая Компания» всех зависящих от него мер для соблюдения антимонопольного законодательства, в материалах дела отсутствуют и обществом не представлены. ООО «ГазоЭнергетическая Компания» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства. Следовательно, ООО «ГазоЭнергетическая Компания» не проявило ту степень заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него в целях надлежащего соблюдения антимонопольного законодательства.

ООО «ГазоЭнергетическая Компания» должно было осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, могло предвидеть наступление возможных вредных последствий.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «ГазоЭнергетическая Компания» в совершении административного правонарушения, не установлено.

Таким образом, в действиях ООО «ГазоЭнергетическая Компания» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Время совершения ООО «ГазоЭнергетическая Компания» административного правонарушения: 05.11.2014.

Место совершения ООО «ГазоЭнергетическая Компания» административного правонарушения: пр. Карла Маркса, д. 43, кв. 44, г. Магнитогорск, 455000.

Факт совершения административного правонарушения ООО «ГазоЭнергетическая Компания» подтверждается протоколом по делу № 48-14.32ч.1/15 об административном правонарушении от 28.08.2015, а также другими материалами дела.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об

административных правонарушениях» (далее - Постановление) 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении общества к формальным требованиям публичного права.

В результате заключения между Управлением и ООО «ГазоЭнергетическая Компания» муниципального контракта № 0369300187814000003 от 05.11.2014 на выполнение работ по строительству объектов: «Газоснабжение жилых домов по ул. Ленина, ул. Коммунистическая в с. Кунашак Кунашакского муниципального района Челябинской области» возникла существенная угроза охраняемым общественным отношениям, складывающимся в сфере функционирования товарных рынков, в связи с отсутствием конкуренции между хозяйствующими субъектами, которая является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа и годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое деяние в качестве малозначительного.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, на основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 18-07/15, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 6687/07 от 22.04.2015) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

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).

Решение по делу № 18-07/15, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 22 апреля 2015

года, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности ООО «ГазоЭнергетическая Компания» на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Расчёт размера административного штрафа произведён на основании данных о финансово-хозяйственной деятельности ООО «ГазоЭнергетическая Компания», запрошенных определением Челябинского УФАС России о возбуждении дела об административном правонарушении № 48-14.32ч.1/15, проведении административного расследования и об истребовании сведений, необходимых для разрешения дела, и представленных ООО «ГазоЭнергетическая Компания» (исх. от 15.07.2015 № 117/07), а именно:

- информация о сумме выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) без учета НДС за 2014 год;
- информация о сумме выручки от осуществления деятельности по строительству объектов газоснабжения на территории села Кунашак Кунашакского муниципального района без учета НДС за 2014 год.

Товарным рынком, на котором совершено правонарушение, является рынок осуществления деятельности по строительству объектов газоснабжения.

Географические границы товарного рынка: с. Кунашак, Кунашакский муниципальный район, Челябинская область. Календарным годом, предшествующим году, в котором было выявлено административное правонарушение, является 2014 год.

Размер санкции согласно части 1 статьи 14.32 КоАП РФ составляет от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Размер выручки ООО «ГазоЭнергетическая Компания» от реализации работы, на рынке которой совершено административное правонарушение, за 2014 год составил 6 862 291,51 рублей.

Одна сотая и пятнадцать сотых размера суммы выручки ООО «ГазоЭнергетическая Компания» от реализации указанной работы составляет соответственно 68 622,92 и 1 029 343,73 рублей.

Размер базового штрафа определяется как сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершенное ООО «ГазоЭнергетическая Компания» административное правонарушение, и составляет $68\,622,92 + (1\,029\,343,73 - 68\,622,92)/2 = 548\,983,32$ (рублей).

Таким образом, размер суммы базового штрафа за совершенное ООО «ГазоЭнергетическая Компания» административное правонарушение составляет 548 983,32 рублей.

При рассмотрении настоящего дела должностным лицом Челябинского УФАС России учтено наличие таких смягчающих административную ответственность общества обстоятельств, как: лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения, предусмотренное пунктом 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП РФ; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия антимонопольному органу в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, предусмотренное пунктом 4 части статьи 4.2 КоАП РФ, совершение административного правонарушения впервые, а также отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность.

Каждое из обстоятельств, смягчающих административную ответственность, учитывается при исчислении размера административного штрафа в размере одной восьмой разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа, и составляет $(1\ 029\ 343,73 - 68\ 622,92) / 8 * 2 = 240\ 180,20$ (рублей).

Таким образом, размер обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «ГазоЭнергетическая Компания» за совершенное административное правонарушение, составляет 240 180,20 рублей.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность. С учетом того, что отягчающие обстоятельства отсутствуют, размер применяемого административного штрафа, предусмотренного за совершенное ООО «ГазоЭнергетическая Компания» административное правонарушение, составляет $548\ 983,32 - 240\ 180,20 = 308\ 803,12$ (рублей).

Таким образом, размер административного штрафа, который подлежит наложению на ООО «ГазоЭнергетическая Компания» за совершенное административное правонарушение составляет 308 803,12 рублей.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л :

1. Признать ООО «ГазоЭнергетическая Компания» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Привлечь ООО «ГазоЭнергетическая Компания» к административной ответственности по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 308 803,12 (трехсот восьми тысяч восьмисот трех рублей двенадцати копеек).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный 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 срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета. КБК 16111602010016000140, ОКТМО 75636000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ООО «ГазоЭнергетическая Компания» предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

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 (десяти) суток 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

<...>

