

об административном правонарушении

18 августа 2022 года г. Йошкар-Ола

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении с АО «Медведевское ЖЭУ» договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушение требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц в отношении Юридического лица ООО «Марийская нефтяная компания» далее (ООО «МНК»):

Юридический адрес: 425200, Республики Марий Эл, Медведевский район, пгт. Медведево, ул. Чехова, д. 86, ИНН: 1207008520, ОГРН: 1061218010700.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

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

Так, согласно решению от 05.07.2022 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/11-310/2022 в действиях ООО «МНК» установлено нарушение статьи части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в достижении антиконкурентного соглашения при заключении с АО «Медведевское ЖЭУ» договора поставки ГСМ от 01.01.2019 в нарушение требований законодательства о закупках отдельными видами юридических лиц.

Частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В рамках рассмотрения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/11-310/2022 установлены следующие обстоятельства.

Из пункта 1 части 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) следует, что данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно Уставу АО «Медведевское ЖЭУ», утвержденному решением Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Медведевского муниципального района от 20.12.2017 № 106/1, АО «Медведевское ЖЭУ» учреждено муниципальным образованием Медведевский муниципальный район, функции учредителя осуществляет Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации Медведевского муниципального района, размер доли муниципального образования в уставном капитале общества составляет 100%, что также следует из выписки АО «Реестр» от 09.12.2021. Дата регистрации общества 11.05.2018.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 указанного закона и созданные после дня вступления в силу данного закона, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке. Заказчики, указанные в пунктах 2 и 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках созданные после 1 февраля 2018 года, в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц утверждают положения о закупке или принимают решения о присоединении к положению о закупке в соответствии с частями 3 - 5 статьи 2 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 5.1 статьи 8 Закона о закупках если в течение срока, предусмотренного данным законом, заказчик в соответствии с требованиями указанного закона не разместил утвержденное им положение о закупке или принятое им решение о присоединении к положению о закупке, на такого заказчика до дня размещения им в соответствии с требованиями Закона о закупках утвержденного положения о закупке или решения о присоединении к положению о закупке распространяются положения Федерального закона 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) в части, установленной Законом о закупках.

Так, Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Медведевское ЖЭУ» в единой информационной системе в сфере закупок в нарушение требований части 5 статьи 8 Закона о закупках утверждено только 17.02.2022 и размещено в ЕИС 18.02.2022.

Следовательно, учитывая положения части 5.1 статьи 8 Закона о закупках, не имея размещенного на сайте <http://zakupki.gov.ru/> положения о закупке, общество было не вправе осуществлять закупки в рамках Закона № 223-ФЗ до 18.02.2022. При изложенных обстоятельствах, закупки товаров, работ, услуг должны быть совершены обществом в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Вместе с тем установлено, что в нарушение указанных требований закона АО «Медведевское ЖЭУ» заключен контракт с ООО «МНК» 01.01.2019 на поставку ГСМ сроком действия до 31.12.2019.

Согласно пункту 7.1 указанного договора по окончании срока действия договора, договор пролонгируется на прежних условиях, пока одна из сторон не потребует его прекращения.

Согласно пояснениям АО «Медведевское ЖЭУ» договор, заключенный с ООО «МНК» 01.01.2019, пролонгировался и действовал на 18.02.2022.

Данный факт подтверждается счет-фактурами на поставку бензина, дизельного топлива, тосола, моторного масла за период с 2019 по 2021 год, а также платежными поручениями.

Между тем, ни законодательством о контрактной системе, ни законодательством о закупках отдельными видами юридических лиц пролонгация заключенного договора, в котором определен срок его действия, не предусмотрена.

С учетом изложенного, в соответствии с требованиями Закона о закупках пролонгация сторонами договора от 01.01.2019 на поставку ГСМ является незаконной.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение - это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В связи с чем, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о закупках, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение и пролонгация договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о закупках и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 ГК РФ).

Таким образом, договор от 01.01.2019 на поставку ГСМ является соглашением в понимании, определенном пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Учитывая изложенное, АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» являются хозяйствующими субъектами в понимании, определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, следовательно, являются субъектами ответственности по части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, между АО «Медведевское ЖЭУ» и ООО «МНК» в нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции достигнуто антиконкурентное соглашение, результатом которого является заключение договора без проведения конкурентных процедур в соответствии с Законом о контрактной системе и в последующем его незаконная пролонгация.

Согласно части 1 статьи 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 со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Следовательно, вышеуказанные действия ООО «МНК» подпадают под состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является: 424001, Республика Марий Эл, пгт. Медведево, ул. Чехова, 8, к.б (место подписания указанного договора).

Временем совершения административного правонарушения является: 01.01.2019 (дата подписания вышеуказанного договора).

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

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

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности по настоящему делу начинается исчисляться с 05.07.2022 года и на момент составления настоящего протокола не истек.

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

Санкция части 4 статьи 14.32 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **31 августа 2022 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб. 4.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ ООО «МНК» разъясняются права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статьям 30.1-30.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

С протоколом ознакомлен(а).

Права и обязанности разъяснены. _____ директор ООО «МНК»

(подпись лица, в отношении которого ведется производство по делу)

<...> _____

(Ф.И.О. составившего протокол) (подпись)

18 августа 2022 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

_____ (подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

в соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

_____ (фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

» _____ 2022 года _____ (подпись)