ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 546/05-АДМ-2016

об административном правонарушении

«28» декабря 2016 г. ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 545/05-АДМ-2016 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (131000, г. Москва, шоссе Варшавское, 37, зарегистрированного в качестве юридического лица 13.02.2003 г., ИНН 7724261610, КПП 774850001) (далее – ФГУП «Почта России») по факту совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника ФГУП «Почта Росии» <…>,

УСТАНОВИЛА:

17.10.2016 г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 12/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) принято решение о признании данного хозяйствующего субъекта нарушившим требования указанной статьи.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции 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.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на рынке по уборке помещений и прилегающих территорий, а именно: в заключении 01.12.2015 г. между ФГУП «Почта России» в лице УФПС Кемеровской области – филиала ФГУП «Почта России» и ООО «ПРОФФ-АМ» договоров на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий без проведения конкурентных процедур.

Место совершения правонарушения: Кемеровская область, г. Кемерово.

Дата совершения правонарушения: 01.12.2015 г. (дата заключения договоров).

Вышеуказанное действие ФГУП «Почта России» содержит признаки совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

21.10.2016 г. в адрес ФГУП «Почта России» заказным письмом с уведомлением было направлено уведомление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, согласно которому законному представителю ФГУП «Почта России» надлежало явиться 22.11.2016 г. в 14 ч. 00 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

22.11.2016 г. на процедуру составления и подписания протокола законный представитель ФГУП «Почта России» надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени составления и подписания протокола не явился, направил защитника – <…> (доверенность от 17.06.2016 г. № 1.5.6.7.20.17-09/285).

Процедура составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении № 546/05-АДМ-2016 состоялась в присутствии защитника – <…> (доверенность от 17.06.2016 г. № 1.5.6.7.20.17-09/285).

Защитником в протоколе сделана запись, что с решением Кемеровского УФАС России не согласен. Заключение вышеуказанных договоров с ООО «ПРОФФ-АМ» не является антиконкурентным соглашением и фактически не привело и не могло привести к ограничению конкуренции.

Копия протокола была направлена ФГУП «Почта России» заказным письмом с уведомлением.

Определением от 22.11.2016 г. о назначении времени и места рассмотрения дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 07.12.2016 г. 10 часов 00 мин. Копия определения направлена в адрес ФГУП «Почта России» заказным письмом с уведомлением о вручении.

07.12.2016 г. на рассмотрение дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении законный представитель ФГУП «Почта России» надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела не явился, направил защитника – <…> (доверенность от 17.06.2016 г. № 1.5.6.7.20.17-09/285).

07.12.2016 г. при рассмотрении дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении от защитника ФГУП «Почта России» поступило письменное ходатайство об установлении административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ ниже низшего предела, в связи с наличием исключительных обстоятельств, связанных с имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица.

Доказательств, свидетельствующих о сложном материальном положении ФГУП «Почта России» не представлено.

Определением от 07.12.2016 г. ФГУП «Почта России» отказано в удовлетворении

ходатайства.

07.12.2016 г. при рассмотрении дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении установлена необходимость истребования дополнительных материалов, имеющих значение для рассмотрения дела.

Определением от 07.12.2016 г. рассмотрение дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении отложено на 28.12.2016 г. на 10 часов 00 минут.Копия определения направлена в адрес ФГУП «Почта России» заказным письмом с уведомлением о вручении.

28.12.2016 г. на рассмотрение дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении законный представитель ФГУП «Почта России» надлежащим образом извещенный о месте, дате и времени рассмотрения дела не явился, направил защитника – <…> (доверенность от 17.06.2016 г. № 1.5.6.7.20.17-09/285).

28.12.2016 г. на рассмотрении дела № 546/05-АДМ-2016 об административном правонарушении защитник ФГУП «Почта России» поддержал доводы, изложенные при составлении и подписании протокола об административном правонарушении, о том, что с фактом нарушения не согласен.

Изучив материалы дела, пояснения защитника лица, привлекаемого к административной ответственности, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Ранее, 10.04.2013 г. между УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» и ООО «Экотранс» были заключены договоры по комплексному обслуживанию объектов.

17.11.2015 г. УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» направило в адрес ООО «Экотранс» уведомления о расторжении договоров с 01.12.2015 г.

То есть, уведомления о расторжение договоров были направлены до истечения срока действия договора (в соответствии с пунктом 2 дополнительных соглашений № 2 к договорам от 10.04.2013 срок действия договоров до 31.01.2016 г.).

По сведениям, предоставленным УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» в адрес Кемеровского УФАС России, договоры были расторгнуты в связи с низким качеством и нарушением графиков уборки помещений (копии документов, подтверждающих низкое качество и нарушение графиков уборки помещений не предоставлены).

22.09.2015 г. УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» направил в адрес хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по уборке помещений и прилегающих территорий запрос о предоставлении коммерческих предложений на оказание клининговых услуг. Всего было направлено 6 запросов.

Коммерческие предложения в адрес УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» предоставили 4 хозяйствующих субъекта: ООО «Экотранс», ООО «ПРОФФ-АМ», ООО Клининговая компания «Пчелка», ООО «Сибкоммерц».

01.12.2015 г. УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» заключило

договоры на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий с ООО «ПРОФФ-АМ».

Срок оказания услуг с 01.12.2015 г. по 31.03.2016 г.

Цена договоров по комплексной уборке помещений и прилегающей территории, предложенная ООО «ПРОФФ-АМ» превышает цену по ранее заключенным договорам на 19 %.

Действия УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» и ООО «ПРОФФ-АМ» по заключению договоров от 01.12.2015 г. на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий, Кемеровское УФАС России расценивает как заключение и реализацию антиконкурентного соглашения на основании следующего:

ООО «Экотранс» оказывало услуги по уборке помещений и прилегающих территорий с 01.11.2013 г. до 30.11.2015 (до момента расторжения договоров).

Поводом для смены исполнителя по договорам на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий послужило низкое качество и нарушение графиков уборки помещений, при том обстоятельстве, что акты выполненных работ подписаны со стороны УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» без замечаний, претензионные письма в адрес ООО «Экотранс» не направлялись.

22.09.2015 г. УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» направило в адрес хозяйствующих субъектов запрос о направлении коммерческих предложений. Следовательно, вопрос о возможности заключения договоров на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий с иным хозяйствующим субъектом поднимался в период действия договоров, заключенных с ООО «Экотранс».

УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» обладая информацией о необходимости выбора исполнителя по данным видам услуг и направляя в адрес ФГУП «Почта России» сведения и документы для согласования и проведения закупки могло дождаться окончания срока действия договоров, заключенных с ООО «Экотранс» (31.01.2016 г.).

Однако, УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» не дожидаясь окончания срока действия договора с ООО «Экотранс» расторгло договор и заключило договор с ООО «ПРОФФ-АМ», тем самым предоставив ООО «ПРОФФ-АМ» внеконкурентные преимущества.

УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» и ООО «ПРОФФ-АМ», заключив антиконкурентное соглашение, лишили иных хозяйствующих субъектов – конкурентов права на участие в торгах.

29.03.2016 г. состоялся открытый редукцион в электронной форме: оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий УФПС Кемеровской области – филиала ФГУП «Почта России».

Проведенный 29.03.2016 г. открытый редукцион на право заключения договоров по уборке помещений и прилегающих территорий показал, что рынок по уборке помещений и прилегающих территорий конкурентный и хозяйствующие субъекты,

зарегистрированные как в Кемеровской так и в Новосибирской областях, принявшие участие в редукционе имели желание заключить договоры.

Факт заключения договоров на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий без проведения конкурентных процедур в нарушение Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России» и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» является заключенным между УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» и ООО «ПРОФФ-АМ» аниконкурентным соглашением.

В экономическом смысле под конкуренцией понимается соперничество, состязательность между юридическими или физическими лицами (конкурентами), заинтересованными в достижении одной и той же цели между участниками рынка за лучшие условия производства и реализации продукции.

Согласно статье 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии со статьей 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции 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.

На основании части 2 статьи 12 Закона о защите конкуренции допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Таким образом, Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Для лиц вне зависимости от того, занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия.

Таким образом, действия УФПС Кемеровской области – филиал ФГУП «Почта России» и ООО «ПРОФФ-АМ», выразившиеся в заключении и реализации антиконкурентного соглашения вступают в противоречие с требованиями части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку привели к ограничению

конкуренции на рынке по уборке помещений и прилегающих территорий ФГУП «Почта России».

Ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем, предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у ФГУП «Почта России» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

ФГУП «Почта России» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного ФГУП «Почта России», малозначительным.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что ФГУП «Почта России» было допущено нарушение антимонопольного законодательства (часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»), выразившееся в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, поскольку привело к ограничению конкуренции на рынке по уборке помещений и прилегающих территорий ФГУП «Почта России».

Следовательно, положения статьи 2.9. КоАП РФ в рассматриваемом деле не применимы.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской

области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ем органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ФГУП «Почта России» впервые.

Также учитывается добровольное прекращение противоправного поведения (устранение нарушения до вынесения решения комиссией Кемеровского УФАС России).

Обстоятельств, отягчающих ответственность (ст. 4.3 КоАП РФ), заместителем руководителя Кемеровского УФАС России не установлено.

Кроме того, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области оценило финансовое состояние ФГУП «Почта России», так выручка от реализации всех товаров, работ и услуг (за минусом налога на добавленную стоимость, акцизов и аналогичных обязательств) за 2015 г. составила <…> рублей, чистая прибыль – <…> рублей.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ФГУП «Почта России» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ как заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем.

Административное наказание за 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 должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; 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.

В соответствии с частью 4 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, исчисляемого исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо из суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товаров (работ, услуг) в предшествующем календарном году.

Для целей применения настоящей главы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

По сведениям, представленным ФГУП «Почта России» в Кемеровское УФАС России, сумма выручки от реализации всех товаров, работ и услуг (за минусом налога на добавленную стоимость, акцизов и аналогичных обязательств) за 2015 год составила <…> рублей. Размер суммы расходов на приобретение услуг по уборке помещений и прилегающих территории на территории Кемеровской области за 2015 год составила <…> рубля. То есть сумма расходов не превышает 75 % совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров.

Минимальный размер штрафа, а именно одна сотая (0,01) размера суммы расходов ФГУП «Почта России» на приобретение услуг по уборке помещений и прилегающих территории на территории Кемеровской области составил <…> рубль 53 копейки.

Максимальный размер штрафа, а именно пятнадцать сотых (0,15) размера суммы расходов ФГУП «Почта России» на приобретение услуг по уборке помещений и прилегающих территории на территории Кемеровской области составил <…> рубля 95 копеек.

Сумма минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения составляет <…> рублей 24 копейки.

Одна восьмая разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, составляет <…> рублей 18 копеек.

Таким образом, штраф, предусмотренный законодательством за данное правонарушение, учитывая два смягчающих обстоятельства составляет 949 281,89 (девятьсот сорок девять тысяч двести восемьдесят один) рубль 89 копеек.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать (131000, г. Москва, шоссе Варшавское, 37, зарегистрированного в качестве юридического лица 13.02.2003 г., ИНН 7724261610, КПП 774850001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Наложить на (131000, г. Москва, шоссе Варшавское, 37, зарегистрированного в качестве юридического лица 13.02.2003 г., ИНН 7724261610, КПП 774850001) административный штраф в размере 949 281 (девятьсот сорок девять тысяч двести восемьдесят один) рубль 89 копеек.

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001, ОГРН 001034205025799,

ОКТМО: 32701000

Кемеровское УФАС России л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001 КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 546/05-АДМ-2016.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления Л.И. Ланцман