

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.32-427/2020

26.01.2021г.

г. Горно-
Алтайск

ул. Ленина 226,
стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 28.12.2020г. и материалы дела №004/04/14.32-427/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Алтай-Теплосервис» (ИНН 0411157706, ОГРН 1110411005165, Республика Алтай, с. Шебалино, ул. Нахимов, д. 3) по части 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул.Ленина, 226, стр. 2, 2 этаж) в присутствии законного представителя, генерального директора ООО «Алтай-Теплосервис» <...>.

Сведения о надлежащем извещении о месте и времени рассмотрения настоящего дела ООО «Алтай-Теплосервис» имеются в материалах дела.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

По итогам рассмотрения дела № 004/01/16-331/2020 Комиссией УФАС по РА в действиях Администрации МО «Шебалинский район», МУП «Шебалинское ЖКХ», ООО «Жилкомсервис», ООО «Алтай-Теплосервис» и ООО «Тепловодресурс» установлено нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.06.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и исполнении с 20.05.2020г. антиконкурентного соглашения о предоставлении в аренду объектов тепло- и водоснабжения без проведения конкурентных процедур (решение Комиссии УФАС по РА №004/01/16-331/2020 от 27.11.2020г.).

Так, в соответствии с частями 1, 3, 5, 33 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности и эксплуатации более 5 лет осуществляется исключительно на основании концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного Федерального закона. Порядок заключения концессионного соглашения установлен главой 3 Закона о концессионных соглашениях и Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденными Приказом ФАС России от 10.01.2010г. №67.

В ходе производства по делу установлено, что муниципальное имущество, переданное в аренду ООО «Жилкомсервис», ООО «Алтай-Теплосервис» и ООО «Тепловодресурс», имеет возраст более 5 лет. В связи с этим, заключение договоров аренды, а не концессионных соглашений, без проведения конкурентных процедур, противоречит требованиям части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях, части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, части 3 статьи 41.1 Закона о водоотведении.

Такие соглашения в силу части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» заключаются исключительно путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В силу пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между 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.

Таким образом, передача муниципального имущества, а именно объектов теплоснабжения, без проведения конкурентных процедур, предусмотренных законом, привела к ограничению конкуренции, выразившемся в ограничении доступа на товарный рынок других хозяйствующих субъектов, потенциально претендующих на осуществление предпринимательской деятельности на соответствующем товарном рынке Шебалинского района.

Согласно части 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 данной статьи - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - 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, 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), - 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.

28.12.2020г. <...> по данному факту в отношении ООО «Алтай-Теплосервис» по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ был составлен протокол об административном правонарушении №004/04/14.32-427/2020.

15.01.2021г. в адрес УФАС по РА поступили письменные пояснения ООО «Алтай-Теплосервис» (вх. №133), согласно которым Общество не признает факт совершения правонарушения, ввиду нижеследующего.

В соответствии с частью 2 статьи 295 Гражданского Кодекса РФ предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

В связи с чем, на основании части 2 статьи 295 Гражданского Кодекса РФ и Порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности МО «Шебалинский район», утвержденного решением Совета депутатов (аймака) МО «Шебалинский район» от 29.03.2017г. №32-7-р, МУП «Шебалинское ЖКХ» должно было сдать, находящееся у него на праве оперативного управления, муниципальное имущество, в аренду ООО «Алтай-Теплосервис» только с согласия собственника – МО «Шебалинский район».

Кроме того, ООО «Алтай-Теплосервис» поясняет, что обязанность арендатора на проверку соблюдения вышеуказанных требований унитарным предприятием законом, договором аренды либо Порядком не установлена. Также, Обществом указано, что оно не является инициатором заключения антиконкурентного соглашения, предусматривающего передачу в аренду недвижимого муниципального имущества (объектов теплоснабжения) без проведения торгов.

Однако, данные обстоятельства и приведенные доводы не исключают состав и факт совершения вменяемого нарушения. Так как, передача спорного муниципального имущества осуществлена в нарушение частей 1, 3, 5, 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях, статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Изучив материалы дела, прихожу к выводу, что ООО «Алтай-Теплосервис» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Вина ООО «Алтай-Теплосервис» состоит в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения, предусматривающего предоставление в аренду недвижимого муниципального имущества (объектов теплоснабжения) без проведения торгов.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были предприняты все зависящие от него меры по их

соблюдению.

Доказательства того, что ООО «Алтай-Теплосервис» были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства в материалах дела отсутствуют.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела.

Срок привлечения к административной ответственности, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Антиконкурентные соглашения являются серьезным и опасным нарушением антимонопольного законодательства. Общественная опасность состоит в ограничении конкуренции путем заключения незаконных соглашений между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в целях ущемления интересов иных хозяйствующих субъектов, потребителей, государства.

В связи с чем данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

В соответствии с Выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 25.01.2021г. №ЮЭ9965-21-11085434 ООО «Алтай-Теплосервис» является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что являющимся некоммерческими организациями, а также являющимся субъектами

малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи

Вместе с тем, в соответствии с ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Следовательно, замена должностному лицу административного штрафа на предупреждение в данном случае невозможна.

В соответствии с пунктом 3 части 1 части 3.5 КоАП РФ, при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Рассматриваемое административное правонарушение выявлено антимонопольным органом 16.10.2020г. (приказ УФАС по РА «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» № 131), таким образом, расчет административного штрафа производится от суммы выручки Общества за 2019 год.

Учитывая, что административное правонарушение совершено на рынке услуг теплоснабжения, реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), в рассматриваемом случае применению подлежит санкция, предусмотренная частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ - 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.

Согласно информации ООО «Алтай-Теплосервис» выручка от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2019 год, рассчитанная в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации, составила <...> руб.; размер выручки от предоставления услуг теплоснабжения на территории МО «Шебалинский район» за 2019 год, рассчитанной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации, составляет <...> руб..

Административное правонарушение совершено на рынке услуг теплоснабжения на территории МО «Шебалинский район».

<...>

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Следовательно, административный штраф, подлежащий наложению определен в размере **224 895,00 руб. (двести двадцать четыре тысячи восемьсот девяносто пять рублей 00 копеек).**

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 4.1.1, 14.32, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо, ООО «Алтай-Теплосервис» (ИНН 0411157706, ОГРН 1110411005165, Республика Алтай, с. Шебалино, ул. Налимова, д. 3) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, выразившегося в заключении 20.05.2020г. и исполнении антиконкурентного соглашения, предусматривающего передачу в аренду недвижимого муниципального имущества (объектов теплоснабжения) без проведения торгов в нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **224 895,00 руб. (двести двадцать четыре тысячи восемьсот девяносто пять рублей 00 копеек).**

В соответствии с частью 1 статьи 19.1 Федерального закона от 01.04.2020г. №98-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций» штраф должен

быть уплачен не позднее 180 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Согласно Федеральному закону от 02.12.2019 г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2020 год и на плановый период 2021 и 2022 годов», приказа ФАС России от 25.09.2020 № 903/20 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40102810045370000071, код платежа 161 11601141010032140, БИК 018405033, л/с 04771212170. Вид платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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 на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также

частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.