

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №02/09-89-2018 об административном правонарушении

06
года

сентября

2018
г.Курск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области, рассмотрев материалы дела №02/11-89-2018 о совершении хозяйствующим субъектом - Обществом с ограниченной ответственностью «Курсктехнострой» (ИНН 4631000190, ОГРН 1034637016105, место регистрации (юр.адрес): г.Курск, ул. 50 лет Октября, д.94-а) административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч.4 ст.14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в присутствии генерального директора ООО «Курсктехнострой» М., представителя ООО «Курсктехнострой» (по доверенности) Р.,

УСТАНОВИЛ:

С августа 2016 года органами местного самоуправления Советского района Курской области планировалось осуществление реконструкции здания МКОУ «Советская средняя общеобразовательная школа №1» в п.Кшенский Советского района, в связи с чем проведено обследование здания школы, по результатам которого 27.09.2016г. ОБУ «Курскгражданпроект» выдано заключение о техническом состоянии обследуемого здания. 04.10.2016г. получено положительное заключение экспертизы АУ КО «Государственная экспертиза проектов Курской области» на «Объект капитального строительства Советская СОШ №1» в п. Кшенский по ул.Заводская, 7 (реконструкция)», проектная документация утверждена постановлением Администрации Советского района Курской области №471 от 11.10.2016г.; 12.10.2016г. Администрацией Советского района подана бюджетная заявка в Комитет строительства и архитектуры Курской области на предоставление софинансирования реконструкции здания школы, при этом указано, что «генеральная подрядная организация выбрана по результатам аукциона».

В то же время, 13.10.2016г. протоколом №6 внеочередного заседания Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности (КЧС) Администрации Советского района Курской области, инициатором принятия которого являлась Администрация Советского района, указано на необходимость заключения муниципального контракта с единственным подрядчиком без торгов в целях ликвидации чрезвычайной ситуации.

13.10.2016г. Администрацией Советского района Курской области издано постановление №475 о заключении муниципальным заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» муниципального контракта в целях ликвидации последствий чрезвычайной ситуации с единственным подрядчиком.

19.10.2016г. по акту приема-передачи муниципальным заказчиком подрядчику ООО «Курсктехнострой» была передана проектно-сметная документация, после чего данная

строительная организация приступила к демонтажу здания, подлежащего реконструкции, фактически в отсутствие муниципального контракта, заключенного в установленном законом порядке.

При этом, материалами проверки Прокуратуры Советского района (предостережение от 28.11.2016г., представление от 30.11.2016г.), материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» установлено отсутствие правовых оснований для заключения муниципального контракта на реконструкцию здания Советской СОШ №1 с единственным подрядчиком без проведения торгов.

Так, согласно информации МКУ «Единая дежурно-диспетчерская служба Советского района», ОНД и ПР по Советскому району, Горшеченскому и Касторенскому районам, факта сообщения об аварии, техногенной катастрофе в Советском районе Курской области, в том числе на территории МКОУ «Советская СОШ № 1», а также опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия на территории района, повлекшего угрозу безопасности при эксплуатации здания школы, в период с 01 июня 2016 года по 19 декабря 2016 года, не фиксировалось.

Протоколом №6 внеочередного заседания КЧС Администрации Советского района от 13.10.2016г. указано на наличие «локальной» чрезвычайной ситуации, связанной с обрушением штукатурки в трех помещениях, а также появлением трещин на несущих конструкциях (без указания на факт их надлежащего обследования), что по мнению КЧС, рассмотревшей данный вопрос по инициативе Администрации Советского района, требует заключения муниципального контракта с единственным подрядчиком в целях «ликвидации последствий чрезвычайной ситуации».

В то же время, плановый, а не чрезвычайный характер работ по реконструкции рассматриваемого объекта подтверждается в том числе фактом направления 12.10.2016г. Администрацией Советского района Курской области в Комитет строительства и архитектуры Курской области заявки на предоставление субсидий из областного бюджета на осуществление реконструкции здания Советской СОШ №1 в указании в данной заявке (титульный лист начинаемой стройки) информации об определении генеральной подрядной организации по результатам аукциона. При этом, финансовые средства на реконструкцию здания Советской СОШ №1 в сумме 1 500 000 рублей были запланированы в бюджете МО «Советский район» при утверждении бюджета на очередной финансовый год, лимиты финансирования доведены Администрацией района как главным распорядителем бюджетных средств до МКОУ «Советская СОШ №1» 12.08.2016г. Более того, проектная документация на реконструкцию объекта «Советская СОШ №1» в п.Кшенский по ул.Заводская, 7» была изготовлена и получила положительное заключение экспертизы АУКО «Государственная экспертиза проектов Курской области» 04.10.2016г. до принятия вышеуказанного решения КЧС Советского района. При этом, согласно сводного сметного расчета, являющегося неотъемлемой частью проектной документации на реконструкцию объекта, в состав работ по реконструкции здания школы входят подготовительные работы, общестроительные работы, *выполнение дорожного покрытия проезда, наружные сети водоснабжения и канализации, технологическое присоединение к электросетям, а также благоустройство территории*, что явно превышает состав и объем работ, необходимых для устранения последствия обрушения штукатурки в 3-х внутренних помещениях школы.

Обладая информацией о неправомерности заключения контракта на реконструкцию здания Советской СОШ №1 без проведения торгов из уведомления Прокуратуры Советского района Курской области от 17.10.2016г., Администрация Советского района как контрольный орган в сфере закупок данного муниципального образования не приняла мер по недопущению заключения данного контракта подведомственным ему муниципальным заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» и, более того, способствовала его заключению и исполнению, в том числе осуществляя финансирование данного контракта, заключенного на основании распорядительных актов Администрации Советского района.

Материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 05.12.2016г. между заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» и ООО «Курсктехнострой» заключен муниципальный контракт №16 на выполнение работ по организации реконструкции объекта «Советская средняя общеобразовательная школа №1» в п.Кшенский по ул.Заводская, 7 (реконструкция)» на сумму 149 870 000 рублей 00 копеек как с единственным подрядчиком без проведения аукциона.

Боле того, Прокуратурой Советского района установлено, что до даты официального подписания контракта 05.12.2016г. конклюдентными действиями заказчик МКОУ «Советская СОШ №1» (исполняя указание Администрации Советского района) и ООО «Курсктехнострой» приступили к исполнению взаимных обязательств по проведению строительных работ на объекте капитального строительства МКОУ «Советская СОШ №1» минуя предусмотренную ФЗ «О контрактной системе...» обязательную процедуру определения подрядчика путем проведения открытых торгов.

В то же время, проведение торгов является способом осуществления закупки, обеспечивающим открытость и прозрачность выбора контрагента для заключения муниципального контракта, широкий доступ неопределенного круга лиц - участников соответствующего рынка к получению права на заключение контракта на заранее определенных условиях, равных для всех участников размещения заказа, в связи с чем может рассматриваться как наиболее конкурентная процедура заключения контракта, направленная на исключение принятия субъективных решений и создания необоснованных преимуществ отдельным поставщикам (подрядчикам).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении от 29.11.2011г. №8799/11, в случаях, когда законодательством предусмотрено обязательное проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку только при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные претенденты на получение товаров, работ, услуг, имущества, доступа к товарному рынку или права ведения деятельности на нем.

Размещение муниципального заказа на организацию реконструкции здания школы стоимостью 149 870 000 рублей без проведения торгов, предусмотренных ст.59 ФЗ «О контрактной системе...» №44-ФЗ, противоречит законодательству о порядке размещения муниципального заказа, ограничивает доступ неопределенного круга хозяйствующих субъектов (потенциальных участников торгов) на рынок работ, являющихся предметом закупки, и создает необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности подрядчика, предоставляя ему возможность заключить и исполнить муниципальный контракт по максимальной цене в отсутствие реальной конкуренции за право исполнения муниципального заказа.

Статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения и согласованные действия между органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции таких органов организациями, или между такими органами и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе к ограничению доступа на товарный рынок.

Наличие согласованности в вышеуказанных взаимосвязанных действиях Администрации Советского района Курской области, муниципального заказчика МКОУ «Советская СОШ №1» и подрядчика ООО «Курсктехнострой», направленной на размещение муниципального заказа на реконструкцию здания МКОУ «Советская СОШ №1» в обход установленной законодательством о контрактной системе конкурентной процедуры аукциона, подтверждается материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

Подрядная организация ООО «Курсктехнострой», являясь профессиональным участником рынка строительных работ Курской области и обладая информацией о порядке размещения муниципальных заказов, установленном ФЗ «О контрактной системе...», и наличии иных потенциальных участников закупки (строительных организаций, имеющих допуск СРО к соответствующим работам), выразила согласие на совершение действий, не соответствующих законодательству о контрактной системе и приступила к выполнению работ по реконструкции здания Советской СОШ №1 в октябре 2016 года до заключения контракта, что исключило возможность потенциальных конкурентов (неопределенный круг лиц - строительных организаций, имеющих необходимый допуск СРО и опыт работ) претендовать в равной конкурентной борьбе за право заключения муниципального контракта. Учитывая, что муниципальный контракт на выполнение строительных работ является двусторонней сделкой и его заключение возможно только при совпадении волеизъявления как стороны заказчика, так и подрядной организации, ООО «Курсктехнострой» в равной степени несет ответственность за нарушение установленных законом требований к порядку заключения такого контракта.

Решением комиссии Курского УФАС России от 29.11.2017г. по делу №02/08-77-2017 указанные действия Администрации Советского района Курской области, МКОУ «Советская СОШ №1» и ООО «Курсктехнострой» квалифицированы как осуществление согласованных действий, направленных на ограничение конкуренции при размещении муниципального заказа на реконструкцию здания Советской СОШ №1 и создание преимущественных условий для деятельности конкретного хозяйствующего субъекта - ООО «Курсктехнострой», что противоречит ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 37 ФЗ «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, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации, в том числе административную.

ООО «Курсктехнострой» в соответствии со статьей 66 Гражданского кодекса РФ, Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью», Уставом Общества является коммерческой организацией, в связи с чем согласно п.5 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» признается хозяйствующим субъектом и, соответственно, является субъектом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст. 14.32 КоАП РФ.

Рассматриваемое правонарушение является длящимся, время его совершения составляет период с 19.10.2016г. (даты начала осуществления работ по реконструкции здания Советской СОШ №1 без заключения муниципального контракта в установленном законом порядке) до 25.08.2017г. (даты исполнения муниципального контракта).

Местом совершения правонарушения является местонахождение единоличного исполнительного органа ООО «Курсктехнострой», принявшего решение и заключении и исполнении муниципального контракта в обход установленной законом процедуры торгов - г.Курск, ул.50 лет Октября, 94-а.

По состоянию на дату окончания рассматриваемого длящегося правонарушения административная ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем (за исключением картельных соглашений, соглашений с организаторами или заказчиками торгов и приводящих к поддержанию цен на торгах, «вертикальных соглашений» хозяйствующих субъектов) установлена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

В ходе рассмотрения дела представители ООО «Курсктехнострой» вину в совершении правонарушения в форме неосторожности не отрицали, указав, что ООО «Курсктехнострой» не являлось инициатором реализации антиконкурентного соглашения и действовало исходя из наличия у заказчика решения КЧС о возможности заключения контракта на реконструкцию здания школы без торгов.

Исходя из положений ст.2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП РФ. Согласно ч.2 ст.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 Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалами дела установлено, что ООО «Курсктехнострой» имело объективную возможность не совершать действий, квалифицированных как нарушение антимонопольного законодательства, в том числе не заключать муниципальный контракт с заказчиком в обход установленных законодательством о контрактной системе конкурентных процедур (торгов), однако им не были приняты меры по соблюдению требований закона, в связи с чем в рассматриваемых действиях ООО «Курсктехнострой» имеется вина в совершении административного правонарушения.

Обстоятельств, исключающих применение мер административной ответственности в соответствии со ст.24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, при рассмотрении дела не

установлено.

Смягчающим административную ответственность обстоятельством в соответствии с примечанием 3 к ст.14.32 КоАП РФ признается то обстоятельство, что ООО «Курсктехнострой» не являлось инициатором ограничивающих конкуренцию согласованных действий, поскольку инициатива заключения контракта без проведения конкурентной закупки исходила от муниципального заказчика.

В соответствии с санкцией ч.4 ст.14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем влечет наложение административного штрафа 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.

Как следует из представленной в Курское УФАС России ООО «Курсктехнострой» документированной информации (вх.№3589 от 04.09.2018г.), выручка ООО «Курсктехнострой» на рынке, на котором совершено административное правонарушение (рынок работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства Курской области), за 2016 год, предшествующий дате выявления правонарушения, составила 140 508 000 руб., что не превышает 75% совокупного размера выручки ООО «Курсктехнострой» за 2016 год, которая по данным бухгалтерской отчетности составила 664 974 000 руб.

В этой связи штраф применяется в размере от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Порядок расчета суммы административного штрафа, подлежащего применению по делам об административных правонарушениях, предусмотренных в том числе статьей 14.32 КоАП РФ, установлен примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ. Согласно данной правовой норме, за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы 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. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма минимального размера административного штрафа составляет одну сотую суммы выручки ООО «Курсктехнострой» на соответствующем товарном рынке, и равна 1 405 080 рублей.

Сумма максимального размера административного штрафа составляет пять сотых суммы выручки ООО «Курсктехнострой» на соответствующем товарном рынке, что равно 7 025 400 рублей.

Сумма минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, составляет 4 215 240 рублей.

С учетом указанного выше смягчающего административную ответственность обстоятельства, рассчитанный размер административного штрафа 4 215 240 рублей подлежит уменьшению на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа, которая составляет 1 405 080 рублей.

Таким образом, размер административного штрафа за совершенное ООО «Курсктехнострой» административное правонарушение по ч.4 ст.14.32 КоАП РФ, рассчитанный исходя из размера выручки данного хозяйствующего субъекта на рынке, на котором было совершено рассматриваемое правонарушение, с учетом установленного смягчающего ответственность обстоятельства, составляет 2 810 160 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь ст.1.5, ст.2.1, ст.2.10, ст.3.5, ч.4 ст.14.32, примечанием 4 к ст.14.31, ст.23.48, примечанием 3 к ст.14.32 КоАП РФ, п.1 ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Курсктехнострой» (ИНН 4631000190, ОГРН 1034637016105, место регистрации (юр.адрес): г.Курск, ул. 50 лет Октября, д.94-а) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, привлечь ООО «Курсктехнострой» к административной ответственности в виде штрафа в размере **2 810 160 (два миллиона восемьсот десять тысяч сто шестьдесят) рублей.**

В соответствии с пунктом 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 суток со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Сумму штрафа надлежит уплатить в доход федерального бюджета по коду БК 161 1 16 02010 01 6000 140 УФК по Курской области (Курское УФАС России) ИНН 4629015760 КПП 463201001, р/с 40101810600000010001 в ОТДЕЛЕНИИ КУРСК г.Курска, БИК 043807001, ОКТМО 38701000).

Согласно ч.5 ст.32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в ч.1 ст.32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч.1 ст.20.25 КоАП РФ.

В соответствии со ст.30.1, ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано **в арбитражный суд** в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.5 КоАП РФ исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа может быть отсрочено (ч.1) либо рассрочено (ч.2) должностным лицом, вынесшим соответствующее постановление.

Руководитель Курского УФАС России

ПОДПИСЬ