

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 08/05-АДМ-2017

об административном правонарушении

«11» января 2017 г.

ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 08/05-АДМ-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица ООО «ПРОФФ-АМ» – генерального директора <...>, зарегистрированной по адресу: Кемеровская область, г. Кемерово, <...>, по факту совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...>,

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.

Согласно преамбуле вышеуказанных договоров ФГУП «Почта России», именуемое в дальнейшем «Заказчик», в лице директора УФПС Кемеровской области – филиала ФГУП «Почта России», с одной стороны, и ООО «ПРОФФ-АМ», именуемое в дальнейшем «Исполнитель», в лице генерального директора <...>, действующей на основании Устава, с другой стороны, именуемые вместе «Стороны», заключили настоящие договоры.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

Место совершения правонарушения: Кемеровская область, г. Кемерово.

Место совершения правонарушения: Кемеровская область, г. Кемерово.

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

Вышеуказанные действия должностного лица ООО «ПРОФФ-АМ» – генерального директора <...> содержат признаки совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

06.12.2016 г. <...> было вручено уведомление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении, согласно которому должностному лицу ООО «ПРОФФ-АМ» - генеральному директору <...> надлежало явиться 11.01.2017 г. в 13 ч. 30 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

11.01.2017 г. состоялась процедура составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении № 08/05-АДМ-2017 в присутствии <...>.

<...> в протоколе сделана запись, что с нарушением не согласна.

11.01.2017 г. <...> заявила ходатайство о рассмотрении дела № 08/05-АДМ-2017 об административном правонарушении 11.01.2017 г.

Ходатайство <...> было удовлетворено.

11.01.2017 г. дело № 08/05-АДМ-2017 об административном правонарушении рассмотрено в присутствии <...>.

<...> поддержала доводы, изложенные при составлении и подписании протокола об административном правонарушении, о том, что с фактом нарушения не согласна, кроме того отметила, что с 09.12.2016 г. не состоит в должности генерального директора ООО «ПРОФФ-АМ».

Изучив материалы дела, пояснения 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 расторжении 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 дожидаться 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» антиконкурентным 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.

В соответствии с пунктом 12.28 Устава ООО «ПРОФФ-АМ» Руководство текущей деятельностью Общества осуществляет единоличный исполнительный орган Общества – Генеральный директор, который избирается Общим собранием участников бессрочно.

На основании решения единственного участника ООО «Красная Панда» от 18.09.2015 г. № 2/2015 на должность генерального директора ООО «Красная Панда» назначена <...>, изменено наименование Общества на ООО «ПРОФФ-АМ».

Приказом ООО «Красная Панда» от 19.09.2016 г. № 3 <...> назначена на должность генерального директора.

В соответствии с пунктом 12.30 Устава ООО «ПРОФФ-АМ» Генеральный директор Общества без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Согласно преамбуле договоров на оказание услуг по уборке помещений и прилегающих территорий ФГУП «Почта России», именуемое в дальнейшем «Заказчик», в лице директора УФПС Кемеровской области – филиала ФГУП «Почта России», с одной стороны, и ООО «ПРОФФ-АМ», именуемое в дальнейшем «Исполнитель», в лице генерального директора <...>, действующей на основании Устава, с другой стороны, именуемые вместе «Стороны», заключили настоящие договоры.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

Согласно части 1 статьи 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, должностное лицо ООО «ПРОФФ-АМ» – генеральный директор <...> 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.

<...> документально не подтвердила 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 ей были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства.

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным лицом предпринято не было.

Физическое 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.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России также приходит к выводу о невозможности признания правонарушения, допущенного <...>, малозначительным.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что должностным лицом ООО «ПРОФФ-АМ» – генеральным директором <...> 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 ему 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 <...> впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

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.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину должностного лица ООО «ПРОФФ-АМ» – генерального директора <...> 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.

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 должностное лицо ООО «ПРОФФ-АМ» – генерального директора <...>, зарегистрированной по адресу: Кемеровская область, г. Кемерово, <...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.
2. Наложить на должностное лицо ООО «ПРОФФ-АМ» – генерального директора <...>, зарегистрированной по адресу: Кемеровская область, г. Кемерово, <...>, административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

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 № 08/05-АДМ-2017.

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