

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 024/04/14.32-2507/2022 о назначении административного наказания

02 июня 2023 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю Мерзляков, рассмотрев дело об административном правонарушении № 024/04/14.32-2507/2022, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «ТКО» (ИНН/ОГРН – 7017374938/1157017006552, юридический адрес: ул. Академика Королева, д. 13, стр. 1, эт. 2, ком. 27, г. Москва, 129515) (далее – ООО «ТКО») по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя и (или) защитника лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Между Федеральным государственным бюджетным научным учреждением «Федеральный исследовательский центр «Красноярский научный центр Сибирского отделения Российской академии наук» (далее - ФИЦ КНЦ СО РАН) и Обществом с ограниченной ответственностью «Топливная компания открытие»

(далее - ООО «ТКО»), в лице директора Чурикова К.С. заключен договор № 96 от 24.08.2021, предметом которого являлась поставка дизельного топлива (летнее ЕВРО сорт С (ДТ-Л-К5)) в количестве 100 тонн (Таблица 1).

Из преамбулы договора № 96 от 24.08.2021 следует, что договор заключен в соответствии с подпунктом 3 пункта 4 раздела 2 главы IV Положения о закупке ФИЦ КНЦ СО РАН, утвержденного заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации от 05.12.2018

Таким образом, вышеуказанный договор заключен без проведения публичных процедур.

Таблица 1.

№ п/п	Дата заключения договора	Номер договора	Цена контракта (руб.), предмет контракта	Дата окончания контракта
1	24.08.2021	96	5 790 000, 00, в том числе НДС 20 % в размере 965 000 поставка с доставкой горюче-смазочных материалов согласно Спецификации (приложение № 1) до 10.09.2021 - поставка дизельного топлива (летнее ЕВРО сорт С (ДТ-Л-К5)) в количестве 100 тонн	с момента подписания договора сторонами и действует до полного исполнения сторонами обязательств

Цена договора, заключенного между ФИЦ КНЦ СО РАН и ООО «ТКО», составляет 5 790 000 рублей.

Вместе с тем, в результате установления совокупности доказательств, свидетельствующих о признаках наличия антиконкурентного соглашения при заключении вышеуказанного договора, Красноярским УФАС России возбуждено дело № 024/01/11-2946/2021 в отношении ФИЦ КНЦ СО РАН и ООО «ТКО» по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ).

По результатам рассмотрения дела № 024/01/11-2946/2021 Комиссия Красноярского УФАС России признала ФИЦ КНЦ СО РАН и ООО «Топливная компания открытие» нарушившими запрет, установленный пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона № 135-ФЗ, выразившийся в заключении между указанными

хозяйствующими субъектами договора № 96 от 24.08.2021, без проведения публичных процедур, которое привело к созданию преимущественных условий деятельности ООО «ТКО» и создало другим хозяйствующим субъектам препятствия доступа на товарный рынок - поставки горюче-смазочных материалов.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении является решение Комиссии Красноярского УФАС России от 03.06.2022 по делу № 024/01/11-2946/2021 о нарушении антимонопольного законодательства.

Как следует из вышеуказанного решения Красноярского УФАС России ООО «ТКО» являлось участником антиконкурентного соглашения.

В связи с необходимостью вызова законного представителя ООО «ТКО» (защитника ООО «ТКО») для составления протокола об административном правонарушении, в адрес регистрации ООО «ТКО», было направлено уведомление о составлении протокола и необходимости явки законного представителя ООО «ТКО» (защитника ООО «ТКО») 20.09.2022 года в 12 часов 00 минут (исх.№ 13184 от 16.08.2022).

В ответ на указанное уведомление законным представителем ООО «ТКО» в адрес Красноярского УФАС России письменных пояснений представлено не было.

Учитывая изложенное, а также то, что законный представитель ООО «ТКО» был надлежащим образом уведомлен о месте и времени составления протокола об административном правонарушении, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления с идентификатором 80094875805033, список № 118 (Партия 3611) внутренних почтовых отправлений от 16.08.2022, протокол об административном правонарушении составлен в его отсутствие в соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ.

Копия протокола направлена 21.09.2022 (исх.№ 15225 от 20.09.2022) заказным письмом по адресу регистрации ООО «ТКО» (почтовый идентификатор 80097876608184, список № 74 (Партия 3703) внутренних почтовых отправлений от 21.09.2022), а также по электронной почте - gsmtko@mail.ru.

Дело № 024/04/14.32-2507/2022 принято к рассмотрению на основании протокола № 024/04/14.32-2507/2022 от 20.09.2022 об административном правонарушении.

Определением от 20.09.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении, рассмотрение дела № 024/04/14.32-2507/2022 было назначено на 10 часов 00 минут 04.10.2022.

Определением от 06.10.2022 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела было продлен до 04.11.2022, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 04.11.2022.

Определением от 17.10.2022 об исправлении опечатки в определении об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 02.11.2022.

Определением от 02.11.2022 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.12.2022, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 02.12.2022.

Определением от 02.12.2022 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.01.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 29.12.2022.

Определением от 30.12.2022 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.02.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 01.02.2023.

Определением от 01.02.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.03.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 01.03.2023.

Определением от 01.03.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.04.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 31.03.2023.

Определением от 31.03.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.05.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 28.04.2023.

Определением от 02.05.2023 об отложении рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022 об административном правонарушении и о продлении срока его рассмотрения, срок рассмотрения дела был продлен до 02.06.2023, рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 11 часов 00 минут 02.06.2023.

Определение от 02.05.2023 направлено по месту государственной регистрации ООО «ТКО», а также по почтовому адресу и по месту фактического нахождения ООО «ТКО» заказными письмами (отчеты об отслеживании с почтовыми идентификаторами №№ 80081184933670, 80081184933687, 80081184933694 согласно списку № 60 (Партия 4366) внутренних почтовых отправок от 02.05.2023).

Согласно указанным отчетам об отслеживании отправок с почтовыми идентификаторами №№ 80081184933670, 80081184933687, 80081184933694 письмам присвоены следующие статусы: № 80081184933694 17.05.2023 письму присвоен статус «Возврат из-за истечения срока хранения», №80081184933687 16.05.2023

письму присвоен статус «Вручение адресату», №80081184933670 19.05.2023 письму присвоен статус «Возврат из-за истечения срока хранения».

Более того, определение от 02.05.2023 также направлено по адресу электронной почты ООО «ТКО».

Таким образом, ООО «ТКО» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела № 024/04/14.32-2507/2022.

02.06.2023 на рассмотрение дела № 024/04/14.32-2507/2022 законный представитель ООО «ТКО» не явился (защитник не направлен).

Рассмотрев материалы дела, прихожу к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленном законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 4 статьи 14.32 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «ТКО», выражается в заключении между Федеральным государственным бюджетным научным учреждением «Федеральный исследовательский центр «Красноярский научный центр Сибирского отделения Российской академии наук» (далее – ФИЦ КНЦ СО РАН) и ООО «ТКО» договора № 96 от 24.08.2021, без проведения публичных процедур, которое привело к созданию преимущественных условий деятельности ООО «ТКО» и создало другим хозяйствующим субъектам препятствия доступа на товарный рынок - поставки горюче-смазочных материалов, что нарушает запрет, установленный пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона № 135-ФЗ.

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «ТКО» (ИНН/ОГРН – 7017374938/1157017006552, юридический адрес: ул. Академика Королева, д. 13, стр. 1, эт. 2, ком. 27, г. Москва, 129515).

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ.

Доказательств принятия ООО «ТКО» всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм как в рамках рассмотрения дела № 024/01/11-2946/2021, так и при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении, не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «ТКО» усматривается вина, предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ООО «ТКО» не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, ООО «ТКО» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Факт совершения ООО «ТКО» административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, подтверждаются:

- решением по делу № 024/01/11-2946/2021 о нарушении антимонопольного законодательства от 03.06.2022;
- материалами дела № 024/01/11-2946/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, в частности договором № 96 от 24.08.2021, заключенными между ООО «ТКО» и ФИЦ КНЦ СО РАН.

Временем совершения административного правонарушения является 24.08.2021.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ – один год, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, исчисление которого, согласно части 6 указанной статьи, начинается со дня вступления в силу решения антимонопольного органа по делу № 024/01/11-2946/2021 не истек.

Место совершения административного правонарушения: с. Михайловка,

Ужурский район, Красноярский край.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.32 КоАП РФ не установлено.

Смягчающими административную ответственность обстоятельствами в соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, примечанием к статье 14.32 КоАП РФ признается то, что ООО «ТКО» не являлось организатором достижения ограничивающего конкуренцию соглашения.

Применение положений статьи 2.9 КоАП РФ и освобождение ООО «ТКО» от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

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.

Вместе с тем, по смыслу части 4 статьи 14.32 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и

государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

ООО «ТКО» не представило пояснения и доказательства, подтверждающих отсутствие объективной невозможности для соблюдения требований законодательства и своевременного принятия им мер по устранению нарушения.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о вине общества в совершении вменяемого правонарушения.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 указанной статьи 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.

В соответствии с правовой позицией ВАС РФ, отраженной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 13.12.2011 № 11132/11, годом выявления административного правонарушения признается год издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Учитывая, что административное правонарушение совершено на одном товарном рынке, учету подлежит выручка ООО «ТКО» от деятельности в области торговли оптовой твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами за 2020 год, которое в совокупности составляет 1 087 024 000 рублей.

При этом, сумма совокупной выручки общества от реализации всех товаров,

работ, услуг за текущий период также составила 1 087 024 000 рублей.

Таким образом, выручка от реализации товаров на рынке, где совершено нарушение, превышает 75% от общей выручки от реализации всех товаров.

В этой связи применению подлежит следующий порядок расчета административного штрафа, указанный в санкции части 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.

С учетом требований примечания 4 к статье 14.31 КоАП РФ, штраф рассчитывается следующим образом: $Ш (min) + (Ш (max) - Ш (min))/2$, где $Ш (min)$ – минимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией, $Ш (max)$ – максимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией.

Минимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией части 4 статьи 14.32 КоАП РФ составляет две тысячные суммы расходов правонарушителя на товарном рынке, то есть применительно к настоящему делу составляет 2 174 048 рублей.

Максимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией части 4 статьи 14.32 КоАП составляет две сотые суммы расходов правонарушителя на товарном рынке, то есть применительно к настоящему делу составляет 21 740 480 рублей.

То есть, размер административного штрафа рассчитывается следующим образом:

$$2\,174\,048 + \frac{1}{2} (21\,740\,480 - 2\,174\,048) = 11\,957\,264 \text{ рублей.}$$

Вместе с тем, необходимо также учитывать положение примечания 4 статье 14.31 КоАП относительно учета смягчающих и отягчающих обстоятельств.

Так, сумма, на которую подлежит изменению размер налагаемого административного штрафа по каждому смягчающему или отягчающему обстоятельству, определяется по формуле: $(Ш (max) - Ш (min)) * 1/8$, где $Ш (min)$ – минимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией, $Ш (max)$ – максимальный размер административного штрафа в соответствии с санкцией.

Соответствующая сумма изменения штрафа по настоящему делу, с учетом наличия одного смягчающего обстоятельства, составляет 9 511 460 рублей $((21\,740\,480 - 2\,174\,048) * 1/8)$.

С учетом изложенного, на ООО «ТКО» подлежит наложению административный штраф в размере 9 511 460 рублей.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 1.2; 1.4; 1.5; 1.7; 2.1-2.4; 2.6; 3.1-3.5; 4.1-4.5; 14.32, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - общество с ограниченной ответственностью «ТКО» (ИНН/ОГРН – 7017374938/1157017006552, юридический адрес: ул. Академика Королева, д. 13, стр. 1, эт. 2, ком. 27, г. Москва, 129515), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. За совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, назначить ООО «ТКО» административное наказание в виде административного штрафа в размере 9 511 460 (девять миллионов пятьсот одиннадцать тысяч четыреста шестьдесят) рублей.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ, может быть обжаловано в арбитражный суд либо вышестоящему должностному лицу в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям.

Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа,

рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.