

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А05-14.9/17

31 марта 2017
года

г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А,
2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления оглашена 28.03.2017 года

Постановление в полном объеме изготовлено 31.03.2017 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 31.01.2017 года и иные материалы дела об административном правонарушении № А05-14.9/17 в отношении должностного лица – заместителя директора Республиканского казенного предприятия «Авиакомпания «Тувинские авиационные линии» по организации летней работы С., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А05-14.9/17 рассмотрено в присутствии С. и его представителя по доверенности от 09.01.2017 года К.

Существо административного правонарушения: действия должностного лица органа местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Комиссии Тывинского УФАС России от «03» августа 2016 г. по делу № 05-13-01/06-17-16. Указанное решение Комиссии Тывинского УФАС России в судебном порядке не обжаловано и вступило в законную силу.

В ходе рассмотрения дела № А05-14.9/17 С. и его представитель К. заявили ходатайство о снижении административного штрафа и пояснили, что ЗАО «Шахтинский АРЗ ДОСААФ» и ЗАО «Технотрейд» являются единственными исполнителями контрольно-восстановительных работ на самолетах.

Рассмотрев материалы дела № А05-14.9/17 и выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

На основании приказа Тывинского УФАС России от 16.10.2015 года № 384 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица» и плана проведения проверок на 2015 год инспекцией Тывинского УФАС России проведена проверка в отношении Республиканского казенного предприятия «Авиакомпания «Тувинские авиационные линии» (далее – РКП «АК «Тува Авиа»).

По результатам проведенной плановой выездной проверки составлен Акт проверки № 4-3067 от 30.11.2015 года.

В результате проведенной плановой выездной проверки Инспекцией Тывинского УФАС России в действиях РКП «АК «Тува Авиа» установлены признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в части заключения договоров свыше 100 000 рублей без проведения торгов, в связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 16.02.2016 г. № 46 возбуждено дело № 05-13-01/06-17-16.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) указанный

Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Согласно части 1 статьи 113 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

В организационно-правовой форме унитарных предприятий действуют государственные и муниципальные предприятия.

В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, на базе государственного или муниципального имущества может быть создано унитарное казенное предприятие (казенное предприятие).

Согласно части 7 статьи 113 ГК РФ правовое положение унитарных предприятий определяется ГК РФ и законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" в Российской Федерации создаются и действуют унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления, – федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное казенное предприятие (казенное предприятие).

Таким образом, РКП «АК «Тува Авиа» подпадает под действие Закона о закупках и является заказчиком в понятии, определенном статьей 1 Закона о закупках, следовательно, при осуществлении закупки товаров, работ, услуг для нужд предприятия обязано руководствоваться положениями указанного Закона.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В части 3 статьи 2 Закона о закупках установлен порядок утверждения положения о закупке.

Приказом директора РКП «АК «Тува Авиа» от 01.07.2013 года № 45 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг РКП «АК «Тува Авиа» (далее – Положение).

Указанное Положение опубликовано на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 03.07.2013 года.

В силу пункта 4.1 Положения приобретение продукции осуществляются следующими способами:

- конкурс;
- аукцион;
- запрос котировок;
- электронные закупки;
- прямая закупка (у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя).

При этом, приоритетными способами закупки являются открытый конкурс и открытый аукцион, которые применяются при закупках любой продукции без ограничения суммы закупки (пункт 4.2 Положения).

В соответствии с пунктом 8.11.1 Положения закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) – это способ закупки, при котором договор заключается с конкретным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) без рассмотрения конкурирующих предложений.

Согласно пункта 8.11.2 Положения решение о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в форме распоряжения принимается руководителем РКП «АК «Тува Авиа» или уполномоченным им лицом на основании справки-обоснования решения о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с экономическим обоснованием цены договора.

Указанное распоряжение РКП «АК «Тува Авиа», справка-обоснования решения хранятся РКП «АК «Тува Авиа» не менее трех лет (пункт 8.11.3 Положения).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 8.11.4 Положения закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в случае если продукция имеется в наличии только у какого-либо конкретного поставщика (подрядчика, исполнителя) или какой-либо конкретный поставщик (подрядчик, исполнитель) обладает исключительными правами в отношении данных товаров (работ, услуг) и не существует никакой разумной альтернативы или замены, в том числе в случае если:

а) поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года № 147-

ФЗ «О естественных монополиях»;

б) осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, канализации, теплоснабжения, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно-технического обеспечения по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам);

в) заключается договор энергоснабжения или купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии;

г) возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации.

Согласно части 15 статьи 4 Закона о закупках не подлежат размещению в единой информационной системе сведения об осуществлении закупок товаров, работ, услуг, о заключении договоров, составляющие государственную тайну, а также сведения о закупке, по которым принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи. Заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто тысяч рублей. В случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей, заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

Таким образом, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется без проведения конкурентных процедур и без размещения соответствующей информации в информационно телекоммуникационной сети Интернет в случае, если стоимость закупаемых товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 100 000 (сто тысяч) рублей.

При этом, в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей,

заказчик вправе не размещать в единой информационной системе сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей, соответственно в данном случае заказчик может осуществлять закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) со стоимости не превышающего 500 000 (пятьсот тысяч) рублей.

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что РКП «АК «Тува Авиа» в нарушение части 15 статьи 4 Закона о закупках заключены без проведения конкурентных процедур и без размещения соответствующей информации в информационно телекоммуникационной сети Интернет следующие договора:

- договор на выполнение контрольно-восстановительных работ на самолете АН-2 от 21.05.2015 года № РА-074/15, заключенный с ЗАО «Шахтинский АРЗ ДОСААФ», на сумму 920 000 рублей;

- договор на поставку запасных частей авиационного имущества от 09.07.2015 года № 37-07-15, заключенный с ЗАО «Технотрейд», на сумму 699 976 рублей.

В свою очередь, РКП «Тува Авиа» в материалы дела № 05-13-01/06-17-16 не представлены документы, подтверждающие невозможность проведения конкурентных процедур при заключении указанных выше документов.

При таких обстоятельствах, РКП «АК «Тува Авиа» вышеуказанные закупки осуществлены без проведения конкурентных процедур, что не соответствует целям, указанным в части 1 статьи 1 Закона о закупке (эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции), части 15 статьи 4 Закона о закупках, пунктов 4.1 и 8.11.4 Положения, что в свою очередь привело (могло привести) к ограничению конкуренции за право заключения указанных выше договоров.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской

Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Согласно пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В статье 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Таким образом, РКП «АК «Тува Авиа» заключив указанные выше договора без проведения конкурентных процедур в соответствии с требованиями Закона о закупке и Положения о закупке РКП «АК «Тува А в и а» создало преимущества определенным хозяйствующим субъектам на право заключение вышеуказанных договоров, что прямо запрещается частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 03.08.2016 года по делу № 05-13-01/06-17-16 РКП «Тува Авиа» признано нарушившим часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций,

государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ состоит в действии (бездействии) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов.

В свою очередь, согласно пункту 1.3 Устава РКП «АК «Тува Авиа», утвержденного распоряжением Министерства земельных и имущественных отношений Республики Тыва от 22.11.2011 года № 3186 (далее – Устав), РКП «АК «Тува Авиа» является коммерческой организацией.

В соответствии с пунктом 1.6 Устава РКП «АК «Тува Авиа» не несет ответственности по обязательствам государства и его органов.

При таких обстоятельствах, с учетом положений статьи 113 ГК РФ, Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и

муниципальных унитарных предприятий" и Устава РКП «АК «Тува Авиа» не относится к органам, указанным в части 1 статьи 14.9 КоАП РФ, соответственно его должностные лица не являются субъектами административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Таким образом, заместитель директора РКП «Тува Авиа» по организации летней работы С. не относится к субъектам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

В силу пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.9, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № А05-14.9/17, возбужденное в отношении С., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ прекратить, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

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

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления

Ф.А. Хаджиев