

Директору ООО «Альфа 56»

<...>

29 ноября 2021 г.
Оренбург

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 056/04/14.32-1001/2021

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области <...> рассмотрев протокол от 14.09.2021 и материалы по делу 056/04/14.32-1001/2021, возбужденного по факту нарушения юридическим лицом ООО «Альфа 56» (ОГРН 1155658030318, ИНН 5610216715, место регистрации 460040, г. Оренбург, ул. 16 Линия, д. 2 офис 15) ч. 4 ст. 14.32 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее – КоАП РФ),

в отсутствие представителей ООО «Альфа 56», уведомленных надлежащим образом (почтовые уведомления в материалах дела),

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу № 056/01/16-2/2021 в действиях МОАУ «Гимназия № 6» и ОС «Альфа 56» Комиссия Оренбургского УФАС России установила нарушение ст. 14.32 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Нарушения выразились в заключении соглашения, которое фактически направлено на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок к производству работ строительных специализированных (ОКВЭД 43).

Между МОАУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 56» в 2018 г. были заключены договоры с единственным подрядчиком без проведения конкурентных процедур, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Совместные действия МОАУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 56» фактически были направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок общестроительных работ.

Указанное Решение вступило в законную силу, в судебном/ином порядке не отменено.

Материалы дела № 056/01/16-2/2021 были переданы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Должностным лицом Оренбургского УФАС России установлено следующее.

16.10.2020г. в Оренбургское УФАС России поступило обращение Контрольно-ревизионного управления администрации г. Оренбурга (исх. № 1-29-01-10/68) в отношении муниципального общеобразовательного автономного учреждения «Гимназия № 6» (далее – МОАУ «Гимназия № 6») содержащее сведения о наличии признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Приказом Оренбургского УФАС России № 2 от 12.01.2021 возбуждено дело 056/01/16-2/2021 в отношении МОАУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 56» по признакам нарушения ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением № 371 от 20.01.2021 дело № 056/01/16-2/2021 было назначено рассмотрению на 17.02.2021г.

По итогам проведенного анализа представленных материалов установлено следующее. В соответствии со ст. 16 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа (п. 3), а также организация предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях (за исключением полномочий по финансовому обеспечению реализации основных общеобразовательных программ в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами), организац

предоставления дополнительного образования детей в муниципальных образовательных организациях (за исключением дополнительного образования детей, финансовое обеспечение которого осуществляется органами государственной власти субъекта Российской Федерации), создание условий для осуществления присмотра и ухода за детьми, содержания детей в муниципальных образовательных организациях, а также организация отдыха детей каникулярное время (п. 11).

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 29.12.2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления муниципальных районов и городских округов по решению вопросов местного значения в сфере образования относится обеспечение содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений.

Согласно п. 2 ст. 51 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

На основании устава МАОУ «Гимназия № 6», утвержденного распоряжением управления образования администрации города Оренбурга от 31.10.2017г. №8 учреждение создано с целью образовательной деятельности, т.е. оказание муниципальных услуг и (или) исполнения муниципальных функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления в сфере образования.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – Закон № 174-ФЗ) автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами. Как определено в ст. 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК РФ) государственными (муниципальными) услугами (работами) - услуги (работы), оказываемые (выполняемые) органами государственной власти (органами местного самоуправления) государственными (муниципальными) учреждениями и в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, иными юридическими лицами

МАОУ «Гимназия № 6» является некоммерческой организацией, осуществляющей на основании лицензии образовательную деятельность в качестве основного вида деятельности в соответствии с целями, для достижения которых создана. (п. 1.1,

1.1.3 Устава).

Учредителем МАОУ «Гимназия № 6» является муниципальное образование «город Оренбург». Функции и полномочия учредителя осуществляет администрация города Оренбурга в лице управления образования администрации города Оренбурга (п. 1.5 Устава).

Имущество Учредителя закрепляется за ним на праве оперативного управления в соответствии с Гражданским кодексом РФ. Собственником имущества Учреждения является соответственно МО «город Оренбург» (п. 6.5 Устава).

В силу п. 6.3. Устава Финансовое обеспечение выполнения муниципально задания Учреждением осуществляется в виде субсидий из соответствующего бюджета бюджетной системы РФ. Финансовое обеспечение выполнения муниципального задания осуществляется с учетом расходов на содержание недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных Учреждением Учредителем.

Между управлением образования администрации города Оренбурга и МО «Гимназия № 6» заключено соглашение № 1-17/213С от 09 января 2018 г. о порядке и условиях предоставления субсидии на иные цели (далее - Соглашение).

Согласно приложению 1 к Соглашению, графиком предоставления субсидий в 2018 году предусмотрено, в том числе:

- «Субсидия на мероприятия по наказам избирателей Оренбургского городского совета (к) подраздел (2.7)» в сумме 5 000 000 руб. 00 коп.

Согласно приложению 2 Соглашения, к субсидиям на иные цели относятся, в том числе:

- «Субсидия на мероприятия по наказам избирателей Оренбургского городского совета (к) подраздел (2.7)» - 5 000 000 руб. 00 коп. (в т.ч. 5 000 000 руб. 00 коп. ремонт крыши, в том числе проектные, экспертные, ремонтные, монтажные работы, приобретение основных средств и материалов).

Таким образом, в данных обстоятельствах МАОУ «Гимназия № 6» выступает как организация, осуществляющая функции органа местного самоуправления и содержащая в надлежащем состоянии муниципальное имущество в целях организации образовательной деятельности.

МАОУ «Гимназии №6» на основании ст.ст. 2, 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках МАОУ «Гимназии №6» в 2018 году с ООО «Альфа 5» заключено 11 договоров на выполнение работ по ремонту кровли здания, а именно

- договор подряда № 90 от 07.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кровли здания МАОУ «Гимназия № 6» (демонтаж в осях М-П; 6-9; А-Е;10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 307719 руб. 00 коп., срок выполнения до 10.09.2018г.;

- договор подряда № 93 от 11.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях А-Б; 10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 13.09.2018г.;

- договор подряда № 180 от 14.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях Б-В; 10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 17.09.2018г.;

- договор подряда № 196 от 18.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях В-Г; 10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 20.09.2018г.;

- договор подряда № 203 от 21.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях Г-Д; 10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 24.09.2018г.;

- договор подряда № 55 от 25.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях Д-Е; 10-13), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 27.09.2018г.;

- договор подряда № 59 от 28.09.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях О-П; 6-9), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 01.10.2018г.;

- договор подряда № 64 от 02.10.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство кровли в осях Н-О; 6-9), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 388475 руб. 00 коп., ср выполнения до 04.10.2018г.;

- договор подряда № 97 от 05.10.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания МОАУ «Гимназия № 6» (устройство выходов на кровлю), по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 378114 руб. 00 коп., ср выполнения до 08.10.2018г.;

- договор подряда № 111 от 08.11.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания (Спортзал. Монтаж направляемых материалов) МОАУ «Гимназия № 6», по адресу г. Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 291524 руб. 00 ко срок выполнения до 12.11.2018г.;

- договор подряда № 126 от 13.11.2018г. на выполнение работ по ремонту кров здания (Спортзал. Устройство примыканий) МОАУ «Гимназия № 6», по адресу Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, цена договора 216246 руб. 00 коп., ср выполнения до 19.11.2018г.

Договоры заключены в один временной период, определено единое мес выполнения работ – г. Оренбург, ул. Просторная, д. 14/2, их заключен направлено на удовлетворение единой нужды заказчика – на выполнение раб по ремонту кровли здания МАОУ «Гимназия № 6».

Правовые основания для заключения между МАОУ «Гимназия № 6» и ООО «Альс 56» в рамках одной сделки нескольких договоров на выполнение работ по ремон кровли здания МАОУ «Гимназия № 6» (№ 90 от 07.09.2018г., № 93 от 11.09.2018г., № 1 от 14.09.2018г., № 196 от 18.09.2018г., № 203 от 21.09.2018г., № 55 от 25.09.2018г., № 59 28.09.2018г., № 64 от 02.10.2018г., № 97 от 05.10.2018г., № 111 от 08.11.2018г., № 126 13.11.2018г.) в порядке ст.ст. 2, 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ « о закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц отсутствовали, исходя из следующего.

Согласно п. 1 ст. 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК РФ) в бюджетах бюджетной системы Российской Федерации предусматривают субсидии бюджетным и автономным учреждениям на финансовое обеспечени выполнения ими государственного (муниципального) задания, в том числе в рамк исполнения государственного (муниципального) социального заказа на оказани государственных (муниципальных) услуг в социальной сфере, рассчитанные учетом нормативных затрат на оказание ими государственных (муниципальны услуг физическим и (или) юридическим лицам и нормативных затрат н содержание государственного (муниципального) имущества. Из бюджет бюджетной системы Российской Федерации могут предоставляться субсид бюджетным и автономным учреждениям на иные цели.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупк товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товарс работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федераци Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральны законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовы актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актм регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

С учетом положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупк товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Бюджетно кодекса РФ муниципальные автономные образовательные учрежден осуществляет закупки товаров, работ и услуг в соответствии с типово положением о закупках.

В соответствии с п. 3 ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ « о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» положение закупке утверждается наблюдательным советом автономного учреждения случае, если заказчиком выступает автономное учреждение.

Решением Наблюдательного Совета МАОУ «Гимназия № 6» от 26.01.201 утверждено «Положение о закупках товаров, работ, услуг для ну муниципального общеобразовательного автономного учреждения МО,

«Гимназия № 6» (далее – Положение).

В соответствии с п.25 ч.6.1 ст. 6 Положения проведение закупки у единственно поставщика осуществляется в случае, если при выполнении работ строительного подряда стоимость закупаемых заказчиком товаров (работ, услуг) не превышает 000 000 (один миллион) рублей по одному договору.

ООО «Альфа 56» зарегистрировано в качестве юридического лица 23.11.2014 (ОГРН: 1155658030318, ИНН: 5610216715, юр. адрес: ул. 16 Линия, д. 2, офис 14.10.15, Оренбург, Оренбургская область, 460040).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении на 23.12.2020г. основным видом деятельности ООО «Альфа 56», является разборка и снос зданий (ОКВЭД 43.11).

К числу дополнительных видов деятельности ООО «Альфа 56» относятся строительство жилых и нежилых зданий (ОКВЭД 41.20), производство земляных работ (ОКВЭД 43.12.3), производство электромонтажных работ (ОКВЭД 43.2), производство прочих отделочных и завершающих работ (ОКВЭД 43.3), производство кровельных работ (ОКВЭД 43.91) и др.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Следовательно, ООО «Альфа 56», является хозяйствующим субъектом полноправным участником товарного рынка, равно как и другие его участники воздействуют на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В ходе рассмотрения дела Оренбургским УФАС России установлено, что фактически работы в 2018 году по исследуемым договорам подряда выполнены ООО «Альфа 56» на общую сумму 3 632 581 (три миллиона шестьсот тридцать две тысячи пятьсот восемьдесят один) рубль 00 копеек.

Распоряжением управления образования Администрации г. Оренбурга от 17.06.2015г. № 527 «Об утверждении Регламентов проведения правовой экономической экспертизы договоров (контрактов), заключаемых организациями (учреждениями), подведомственными управлению образования администрации города Оренбурга» утвержден Регламент проведения правовой и экономической экспертизы договоров (контрактов), заключаемых организациями (учреждениями) подведомственными управлению образования (далее - Регламент).

В соответствии с п. 1.3 Регламента, правовой и экономической эксперти

подлежат проекты договоров, дополнительных соглашений к ним, при осуществлении закупки у единственного поставщика, подготовленные бюджетными организациями, подведомственные управлению образования администрации города Оренбурга и обслуживаемыми МКУ «ОФХДОУ».

Согласно п. 1.6 Регламента бюджетные организации предоставляют проекты договоров (контрактов) для правовой и экономической экспертизы до подписания этих проектов руководителями организаций (учреждений).

Пунктом 2.6 Регламента предусмотрено, что в случае отсутствия замечаний соответствия представленных на правовую экспертизу проектов договоров (контрактов) действующему законодательству Российской Федерации и нормативно правовым актам Оренбургской области и города Оренбурга, проект договора (контракта) удостоверяется путем визирования на каждой странице штампом согласования, где сотрудник юридической группы МКУ «Управление по ОФХДОУ» ставит свою подпись и дату согласования.

Заключение договоров подряда (№ 90 от 07.09.2018г., № 93 от 11.09.2018г., № 180 от 14.09.2018г., № 196 от 18.09.2018г., № 203 от 21.09.2018г., № 55 от 25.09.2018г., № 59 от 28.09.2018г., № 64 от 02.10.2018г., № 97 от 05.10.2018г.) в рамках единой сделки подтверждается тем, что к моменту предоставления проектов всех договоров на юридическую экспертизу в МКУ «Управление по ОФХДОУ» (06.09.2018г.) были сформулированы все существенные условия (вид работ, цена, стороны) этих договоров, что подтверждается штампами МКУ «Управление по ОФХДОУ» на каждом из заключенных договоров.

Таким образом, Оренбургским УФАС России установлен факт достижения между МАОУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 56» соглашения (договоренности) о выполнении работ по ремонту кровли здания МАОУ «Гимназия № 6».

В ходе соглашения стороны пришли к договоренности по всем существенным условиям сделки (количество договоров, сумма, стороны), это подтверждает следующее.

Согласно материалам дела, договоры заключены в один временной период, определено единое место выполнения работ – г. Оренбург, ул. Просторная, 14/2, их заключение направлено на удовлетворение единой нужды заказчика – на выполнение работ по ремонту кровли здания МАОУ «Гимназия № 6».

Таким образом, группа договоров, заключенных в течение 2018г. была направлена на удовлетворение одной потребности учреждения как заказчика.

Умышленное «дробление» предметов договоров с целью формального соблюдения требований действующего законодательства и обхода императивных установленных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не допускается. Такие действия имеют (могут иметь) своими последствиями ограничение конкуренции, выражающееся в ограничении числа участников закупок ввиду субъективного усмотрения заказчика относительно избранного контрагента в том случае, если договоры, предмет которых «раздроблен».

заказчиком, заключены с одним лицом.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ запрещают соглашения между 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 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.

Согласно п. 18 ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» соглашение – это договоренность в письменной форме содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Для заключения соглашения (договора) по общему правилу необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон (п. 3 ст. 154 ГК РФ). В случае с устными сделками выражение воли сторон происходит в словесной форме.

Так, исходя из смысла закона, в качестве соглашения рассматривается любая договоренность, которая в отдельных случаях может иметь форму договора, однако всегда предполагает намеренный и целенаправленный двусторонний (многосторонний) обмен информацией, характеризующей поведение лиц, достигших договоренности, в отношении товарного рынка, а также в отношении иных лиц. Объективных условий, препятствовавших учреждению провести одностороннюю процедуру в конкурентной форме вместо заключения нескольких договоров, не установлено. Фактически договоры образуют единую сделку искусственно раздробленную на несколько сделок с суммами, позволяющими заключить их на условиях закупки у единственного поставщика и исключить необходимость проведения закупки в конкурентной форме.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке по строительным специализированным работам в географических границах Оренбургской области в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок).

Временной интервал исследования определен периодом с 02.09.2018 (с даты заключения договора подряда № 90 от 07.09.2018 года по 14.12.2018 года (согласно сведениям, об оплате работ, представленных в материалах дела).

Продуктовыми границами исследуемого рынка являются работы строительные специализированные, которые относятся к классификационной группе 43 Работы строительные специализированные.

Географическими границами анализируемого товарного рынка (работы строительные специализированные) являются административные границы муниципального образования «город Оренбург» Оренбургской области.

Услуги по выполнению строительных специализированных работ в границах Оренбурга оказывают, в том числе следующие хозяйствующие субъекты: ОС «Ростстрой», ООО «Успех», ООО «Строймастер», ООО «СК Аккорд».

С учетом изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к выводу том, что рынок услуг по производству строительных специализированных работ является конкурентным.

При анализе договоров подряда (№ 90 от 07.09.2018г., № 93 от 11.09.2018г., № 180 от 14.09.2018г., № 196 от 18.09.2018г., № 203 от 21.09.2018г., № 55 от 25.09.2018г., № 59 от 28.09.2018г., № 64 от 02.10.2018г., № 97 от 05.10.2018г., № 111 от 08.11.2018г., № 126 от 13.11.2018г.) Комиссией не установлено наличие коммерческих предложений и иных хозяйствующих субъектов.

МОАУ «Гимназия № 6» не предприняло каких-либо мер для создания равных возможностей всем хозяйствующим субъектам, выполняющим строительные работы на соответствующем товарном рынке для участия в конкурентных процедурах за заключение договора на выполнение работ по ремонту кровли здания МОАУ «Гимназия № 6», проявило субъективный подход к выбору подрядчика. Указанные обстоятельства повлекли ущемление прав потенциальных участников, в том числе прав на обжалование результатов торгов, создание преимущественных условий для деятельности на данном рынке, недопущение состязательности за доступ на рынок и ограничение конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Рассмотрев доводы сторон, исследовав представленные материалы, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области при рассмотрении дела 056/01/16-2/2021 на основании ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 13 мая 2021 года было принято заключение об обстоятельствах дела и направлено сторонам для возможности предоставить дополнительные пояснения и доказательства.

Вместе с тем документы и сведения в адрес антимонопольного органа представлены не были.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела № 056/01/16-2/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, в действиях МОАУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 5» установила нарушение ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» выразившегося в заключении ограничивающей конкуренцию соглашения, которое фактически направлено на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству работ строительные специализированные (ОКВЭД 43).

Указанные действия МОАУ «Гимназия № 6» и ООО «Альфа 5» являются

недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством.

Ответственность за совершение ООО «Альфа 56» данного правонарушения предусмотрена ч.4 ст. 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях

В силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел (административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольно органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольно законодательства Российской Федерации.

Нарушение статьи 16, в том числе пунктов 4 и 7 статьи 16 Закона о защите конкуренции, которое установлено Решением от 08.06.2021, то есть заключение недопустимого антимонопольным законодательством соглашения либо участие в нем со стороны хозяйствующего субъекта образует событие административно правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 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 настоящей 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 совокупно размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работы, услуги) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работы, услуги), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - 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.

Должностное лицо Оренбургского УФАС России устанавливает место и время совершения административного правонарушения.

Место совершения административного правонарушения: г. Оренбург, ул. Линия, д. 2

Время совершения административного правонарушения – дата заключения договоров:

- дата заключения договора подряда № 90 от 07.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 93 от 11.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 180 от 14.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 203 от 21.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 55 от 25.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 59 от 28.09.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 64 от 02.10.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 97 от 05.10.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 111 от 08.11.2018 г.,
- дата заключения договора подряда № 126 от 13.11.2018 г.

Согласно ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, ООО «Альфа 56» в 2018 году совершено административное правонарушение, состав установлен:

- объект правонарушения - общественные отношения в сфере защиты конкуренции;
- объективная сторона административного правонарушения - передача в аренду имущества, находящегося в муниципальной собственности города Инзы, для проведения торгов;
- субъект административного правонарушения - ООО «Альфа 56»;
- субъективная сторона правонарушения - ООО «Альфа 56» было обязано и имело реальную возможность принять все зависящие от него меры по соблюдению Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и отказаться от заключения хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения.

Выявлено два смягчающих обстоятельства при рассмотрении дела:

- совершение административного правонарушения впервые;
- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них.

Отягчающие обстоятельства при рассмотрении дела не выявлены.

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей или статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, 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, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4 настоящего Кодекса, 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. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению 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.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ административный штраф равен сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) предшествующем календарном году.

В постановлении Высшего Арбитражного суда РФ от 13.12.2011 №11132/1 по делу А26-9462/2010 указывается, что правонарушение считается выявленным

антимонопольным органом с момента издания приказа о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Между тем, принимая во внимание правовую позицию, изложенную в вышеназванном постановлении ВАС РФ, размер штрафа в настоящем случае должен быть исчислен, исходя из выручки привлекаемого к ответственности юридического лица за год, предшествующий году выявления правонарушения, издания приказа о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, для определения размера административного штрафа антимонопольный орган должен использовать выручку ООО «Альфа 56» за 2020 год, предшествующий 2021 году, когда в отношении ООО «Альфа 56» было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

В то же время размер выручки, полученный расчетным путем, должен быть применительно к требованиям статей 67, 68, 75 АПК РФ обоснован и достоверен. Между тем при изложенных обстоятельствах обеспечение достоверности сведений представляется невозможным ввиду следующего.

Учитывается, что в материалах дела отсутствуют сведения о сумме выручки (расходов) правонарушителя от реализации (на приобретение) товара (работы услуги) на рынке которого совершено административное правонарушение, также тот факт, что антимонопольный орган не располагает достоверными сведениями о сумме выручки правонарушителя, определенной в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации за 2020 год.

Также принимается во внимание, что санкция, установленная ч.4 ст. 14.32 КоАП РФ предусматривает возможность наложения минимального размера административного штрафа.

С учетом характера правонарушения и финансового положения юридического лица должностное лицо Оренбургского УФАС России считает возможным назначить административный штраф, равный минимальному размеру 100 000 руб.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Альфа 56» – виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14. Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Заместитель руководителя Управления

советник государственной

гражданской службы 1 класса

<...>