

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 4-14.32-1232/00-22-15

«26» февраля 2016 г.

г. Москва

Я, заместитель Руководителя Федеральной антимонопольной службы Кинёв А.Ю., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.32-1232/00-22-15, возбужденного в отношении Закрытого акционерного общества «РосТрансСтрой» (место нахождения: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Ломоносова, д. 12/66, к. А, пом. 9Н; ИНН 7840403664, КПП 784001001, ОГРН 1089848058376, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.11.2008) (далее — ЗАО «РосТрансСтрой»), в отсутствие законного представителя ЗАО «РосТрансСтрой», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении 4-14.32-1232/00-22-15,

УСТАНОВИЛ:

Федеральной антимонопольной службой (далее – ФАС России) 13.11.2015 вынесено решение по делу № 1-16-95/00-22-15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении 4-14.32-1232/00-22-15 статьи 16 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции), в заключении соглашения между федеральными органами исполнительной власти, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями и хозяйствующими субъектами, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции при определении подрядчика для выполнения работ по разработке (корректировке) проектной и рабочей документации, реконструкции и достройке пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации, в том числе при проведении торгов на право заключения государственных контрактов, а также в участии в данном соглашении

Решением ФАС России 13.11.2015 по делу № 1-11-95/00-22-15 о нарушении антимонопольного законодательства установлены следующие обстоятельства.

В марте 2012 г. Росграницей, ФГКУ «Росгранстрой» и ЗАО «РосТрансСтрой» было заключено антиконкурентное соглашение (далее – Соглашение).

Целью Соглашения являлось ограничение конкуренции при определении подрядчика для выполнения работ по разработке (корректировке) проектной и рабочей документации, реконструкции и достройке пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации, в том числе при проведении торгов на право заключения государственных контрактов.

Соглашение исполнялось до 20.10.2014 включительно (дата принятия ФГКУ «Росгранстрой» решений № АШ-7511/07 и № АШ-7513/07 об одностороннем отказе от государственных контрактов).

Антиконкурентное Соглашение включало в себя 3 элемента:

- - - производство ООО «РосТрансСтрой» (организацией, связанной с ЗАО «РосТрансСтрой») за счёт собственных денежных средств экспертизы на предмет выполненных работ и понесённых расходов, а также затрат на завершение строительства железнодорожного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации «Адлер» (далее также ЖДПП «Адлер»); производство данной экспертизы являлось условием обеспечения победы ЗАО «РосТрансСтрой» на торгах (см. ниже);
 - обеспечение Росграницей и ФГКУ «Росгранстрой» победы ЗАО «РосТрансСтрой» на торгах и заключение с ним государственных контрактов на выполнение работ по разработке (корректировке) проектной и рабочей документации, реконструкции пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации;

участие работников ФГКУ «Росгранстрой» в формировании заявок ЗАО «РосТрансСтрой» для торгов, проводимых ФГКУ «Росгранстрой»;

присвоение заявкам ЗАО «РосТрансСтрой» на участие в торгах высоких коэффициентов по неценовому критерию «качество работ и квалификация» для обеспечения его победы;

использование Росграницей и ФГКУ «Росгранстрой» надуманных оснований для отклонения заявки другого участника торгов для обеспечения победы ЗАО «РосТрансСтрой»;

заключение и исполнение государственных контрактов между ФГКУ «Росгранстрой» и ЗАО «РосТрансСтрой» по результатам проведённых торгов;

перечисление ЗАО «РосТрансСтрой» 15% от сумм, полученных им по заключённым государственным контрактам с ФГКУ «Росгранстрой», в адрес организации, связанной с бывшим руководством Росграницы и ФГКУ «Росгранстрой»;

- - - подготовка к заключению, заключение ФГКУ «Росгранстрой» с ЗАО «РосТрансСтрой» государственного контракта на выполнение отдельных работ по достройке железнодорожного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации «Адлер» без проведения торгов и его исполнение.

В марте 2012 г. между Росграницей, ФГКУ «Росгранстрой» и ЗАО «РосТрансСтрой» была достигнута договорённость о проведении за счёт ООО «РосТрансСтрой» –

организации, связанной с ЗАО «РосТрансСтрой», – экспертизы с целью определения объема фактически выполненных работ и понесенных расходов по строительству ЖДПП «Адлер», а также затрат, необходимых для завершения строительства. Выполнение данной экспертизы являлось условием для дальнейшего обеспечения Росграницей и ФГКУ «Росгранстрой» победы ЗАО «РосТрансСтрой» в торгах на право заключения государственных контрактов на строительство.

После завершения экспертизы, с августа по декабрь 2012 года во исполнение своих обязательств по Соглашению ФГКУ «Росгранстрой» и Росграница обеспечили ЗАО «РосТрансСтрой» победу в трёх открытых конкурсах и одном открытом аукционе в электронной форме, заказчиком по которым выступало ФГКУ «Росгранстрой», на право заключения следующих государственных контрактов:

на разработку проектной и рабочей документации на реконструкцию железнодорожного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Нижнеленинское, Еврейская автономная область (государственный контракт от 22.08.2012 № 107-02);

на выполнение работ по реконструкции многостороннего автомобильного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Кяхта, Республика Бурятия (государственный контракт от 20.11.2012 № 158-02);

на выполнение работ по реконструкции железнодорожного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Выборг, ст. Выборг, Ленинградской области (государственный контракт от 04.12.2012 № 184-02);

на выполнение работ по корректировке проектной документации и разработке рабочей документации на реконструкцию железнодорожного пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Забайкальск, Забайкальский край (государственный контракт от 10.12.2012 № 194-02).

Обеспечение победы ЗАО «РосТрансСтрой» в указанных выше открытых конкурсах и аукционе в электронной форме являлось обязательством по Соглашению со стороны Росграницы и ФГКУ «Росгранстрой» с условием перевода ЗАО «РосТрансСтрой» части денежных средств, полученных по заключённым государственным контрактам, в адрес организации, связанной с бывшим руководством Росграницы и ФГКУ «Росгранстрой».

Конкурсные заявки победителя всех указанных выше торгов ЗАО «РосТрансСтрой» корректировались работником государственного заказчика ФГКУ «Росгранстрой», что свидетельствует о том, что победитель торгов был заранее определён заказчиком.

Заявки участников всех торгов, проходивших в условиях действия Соглашения и заказчиком по которым выступало ФГКУ «Росгранстрой», рассматривались и оценивались конкурсной комиссией, состоящей из работников Росграницы и ФГКУ «Росгранстрой»

При принятии решений конкурсной комиссией использовалась формула, основанная на оценке заявок участников торгов по трём критериям – «цене контракта», «качеству работ и квалификации участника конкурса», «сроку

выполнения работ». Для обеспечения победы ЗАО «РосТрансСтрой» в случае предложения последним более высокой цены ему присваивались максимальные баллы по неценовому критерию «качество работ и квалификация».

Вследствие отсутствия конкретизированного порядка оценки члены конкурсной комиссии оценивали заявки участников торгов, основываясь на субъективном мнении. В связи с этим невозможно было объективно оценить правильность выставленных комиссией оценок, что, в свою очередь, не позволяло участникам обжаловать результаты конкурса.

После обеспечения победы ЗАО «РосТрансСтрой» на всех указанных выше торгах учредитель и член совета директоров ЗАО «РосТрансСтрой» XXXXXXXXXXXXXXXX во исполнение своих обязательств по Соглашению, заключавшихся в переводе части денежных средств, полученных по заключённым государственным контрактам, на счёт организации, связанной с бывшим руководством Росграницы и ФГКУ «Росгранстрой» – ООО «Максплюс», – организовал с 6 по 11 февраля 2013 г. перевод части указанных денежных средств через ряд организаций, подконтрольных XXXXXXXXXXXXXXXX (ООО «Стройбазис», ООО «Торговый дом ТрансСтрой»), и иных организаций (ООО «Профконтакт», ООО «Строймонтаж») на основании фиктивных договоров.

В январе феврале 2013 года между руководителем ФГКУ «Росгранстрой» и XXXXXXXXXXXXXXXX была достигнута договорённость об участии ЗАО «РосТрансСтрой» в достройке ЖДПП «Адлер» и об условиях такого участия, а именно о сумме контракта и об объёме работ, которые было необходимо произвести, а также об обеспечении заключения государственного контракта без проведения конкурса.

В марте 2013 г. на основании приказа руководителя Росграницы XXXXXXXXXXXXXXXX и со ссылкой на пункт 6 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) между ФГКУ «Росгранстрой» и ЗАО «РосТрансСтрой» был заключён государственный контракт на выполнение отдельных работ по достройке ЖДПП «Адлер» (государственный контракт от 15.03.2013 № 42-02).

Пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов предусмотрена возможность заказчика осуществить размещение заказа у единственного исполнителя в случае, если возникла потребность в определенных работах вследствие непреодолимой силы, необходимости срочного медицинского вмешательства, в связи с чем применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на выполнение работ в объеме, необходимом для ликвидации последствий непреодолимой силы или оказания срочной медицинской помощи.

Как установлено Решением по делу № 1-16-95/00-22-15, в данном случае обстоятельства непреодолимой силы отсутствовали.

Таким образом, Росграницей было принято решение о закупке работ для обеспечения государственных нужд у единственного подрядчика – ЗАО «РосТрансСтрой» – в случае, когда в соответствии с частью 2 статьи 10 Закона о

размещении заказов определение подрядчика должно было осуществляться путём проведения торгов.

Как следует из материалов дела действия участников антиконкурентного Соглашения, в том числе ЗАО «РосТрансСтрой», привели к ограничению конкуренции на рынке разработки (корректировки) проектной и рабочей документации, реконструкции пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации.

Решением по делу № 1-16-95/00-22-15 ЗАО «РосТрансСтрой» признано нарушившим статью 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении соглашения между федеральным органом исполнительной власти, осуществляющей функции указанного органа организацией и хозяйствующим субъектом, которое привело к ограничению конкуренции при определении подрядчика для выполнения работ по разработке (корректировке) проектной и рабочей документации, реконструкции и достройке пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации, в том числе при проведении торгов на право заключения государственных контрактов, а также в участии в данном соглашении.

Нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП 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; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати 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, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, 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), - в размере от трех тысячных до трех 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.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается решением ФАС России по делу № 1-11-95/00-22-15 от 13.11.2015 (исх. От 13.11.2015

№ 22/63938/15), протоколом № 4-14.32-1232/00-22-15 об административном правонарушении от 25.01.2016, а так же другими материалами дела об административном правонарушении.

Объект административного правонарушения: общественные отношения, связанные с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Объективная сторона: в заключении соглашения между федеральными органами исполнительной власти, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями и хозяйствующими субъектами, которое привело к ограничению конкуренции при определении подрядчика для выполнения работ по разработке (корректировке) проектной и рабочей документации, реконструкции и достройке пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации, в том числе при проведении торгов на право заключения государственных контрактов, а также в участии в данном соглашении.

Субъект административного правонарушения: ЗАО «РосТрансСтрой» (место нахождения: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Ломоносова, д. 12/66, к. А, пом. 9Н; ИНН 7840403664, КПП 784001001, ОГРН 1089848058376, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.11.2008).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела об административном правонарушении и установленных обстоятельств, у ЗАО «РосТрансСтрой» имелась возможность не совершать указанных действий, однако ЗАО «РосТрансСтрой» этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

Срок давности привлечения ЗАО «РосТрансСтрой» к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Учитывая, что административное правонарушение выявлено в 2015 году, административный штраф рассчитывается от суммы выручки правонарушителя за 2014 год на рынке которого совершено административное правонарушение.

Выручка от реализации товаров (работ, услуг), на рынке которых совершено правонарушение ЗАО «РосТрансСтрой» в 2014 году составила 107 593 024 (сто семь миллионов пятьсот девяносто три тысячи двадцать четыре) рубля 21 копейку. (вх. ФАС России от 29.12.2015 № 155484/15)

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие

административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1232/00-22-15 установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность:

- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающего конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них (пункт 1 примечания 3 к статье 14.32 КоАП).

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1232/00-22-15 установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность:

- совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год (пункт 1 примечания 3 к статье 14.31 КоАП)

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 1 статьи 14.32 КоАП, а так же статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ЗАО «РосТрансСтрой» (место нахождения: 191002, г. Санкт-Петербург, ул. Ломоносова, д. 12/66, к. А, пом. 9Н; ИНН 7840403664, КПП 784001001, ОГРН 1089848058376, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.11.2008), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 1 775 284 (один миллион семьсот семьдесят пять тысяч двести восемьдесят четыре) рубля 90 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 01.12.2014 № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства

в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН:0210295033022900000388614

Получатель ИНН 7703516539 КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Операционный департамент Банка России

г. Москва 701

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.