

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 31-14.32ч.1/16

об административном правонарушении

19 сентября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 31-14.32ч.1/16, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Челябгорсвет» (далее – ООО «Челябгорсвет»; ул. Смирных, д. 4, г. Челябинск, 454000, ИНН 7450039970, КПП 745301001) по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии законного представителя или представителя по доверенности ООО «Челябгорсвет», извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела (уведомление о вручении 18.08.2016 определения о продлении срока и об отложении рассмотрения дела № 31-14.32ч.1/16 от 08.08.2016 № 9834/07), которому разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ (определение от 11.07.2016 № 8647/07, протокол от 08.08.2016 № 9832/07), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

1. 01.01.2015 Управлением дорожного хозяйства Администрации города Челябинска (далее – Управление) составлен акт, согласно которому комиссией Управления принято решение о заключении Управлением с Обществом муниципального контракта на выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска, направленных на поддержание в безаварийном состоянии объектов наружного освещения города Челябинска с обеспечением горения светильников не менее 95%, на период с 01.01.2015 по 28.02.2015 (пункт 4 акта от 01.01.2015).

В соответствии с пунктами 1-3 акта от 01.01.2015 решение принято на основании следующего:

- выдача Челябинским УФАС России предписания от 19.12.2014 № 791-ж/2014 об отмене аукциона на содержание уличного освещения № 0169300000114006666;

- окончание срока выполнения работ по муниципальному контракту № 2014.273500 от 01.10.2014 и необходимость проведения нового аукциона на содержание наружного освещения;

- необходимость предотвращения развития аварийных ситуаций на объектах наружного освещения, а именно: необходимость в круглосуточном постоянном режиме обеспечить бесперебойную работу и управление сетями наружного освещения; обеспечить включение/отключение осветительных установок, устранение неполадок в работе сетей аварийными бригадами, а также оптимальный и стабильный уровень освещенности в соответствии с действующими нормативами; контролировать и своевременно снимать показания с приборов учета строго в расчетные дни; ежедневно контролировать состояние работы пунктов включения наружного освещения; устранять немедленно неисправности в рамках спектра выполняемых работ, грозящие жизни людей; участвовать в работах по ликвидации отказов в установках наружного освещения города, по подготовке к праздникам, в том числе дежурства по городу согласно графику в часы работы наружного освещения, включая выходные и праздничные дни.

В день утверждения Управлением акта от 01.01.2015 между Управлением и Обществом заключен муниципальный контракт на выполнение работ № 15/1-ТС от 01.01.2015 (далее – Контракт 15/1).

Пунктом 1.1. Контракта 15/1 установлено, что данный контракт заключен на основании пункта 9 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). Предметом Контракта 15/1 является выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска.

Согласно пункту 2.1. Контракта 15/1 цена работ по контракту составляет 43 114 377 рублей. В соответствии с локальной сметой Приложение № 4 к Контракту 15/1 затраты на электроэнергию по данному контракту составляют 30 653 885 рублей, остальные затраты, включающие в себя техническое обслуживание наружного освещения, материалы для обслуживания, замену поврежденных светильников, ремонт воздушных сетей и кабельной линии, ревизия и ремонт пунктов управления, ревизия и ремонт сетевой иллюминации, составляют 12 460 492 рубля.

Срок выполнения работ установлен с 01.01.2015 по 28.02.2015 (пункт 3.1. Контракта 15/1). В соответствии с пунктом 9.1. Контракта 15/1 Контракт считается заключенным с даты подписания и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств.

2. 27.02.2015 Управлением составлен акт, согласно которому комиссией Управления принято решение о заключении Управлением с Обществом муниципального контракта на выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска, направленных на поддержание в безаварийном состоянии объектов наружного освещения города Челябинска с обеспечением горения светильников не менее 95%, на период с 01.03.2015 по 31.03.2015 (пункт 4 акта от 27.02.2015).

В соответствии с пунктами 1-3 акта от 27.02.2015 решение принято на основании

следующего:

- выдача Челябинским УФАС России предписания от 20.02.2015 № 55-ж/2015 об отмене аукциона на содержание уличного освещения № 0169300000115000014;
- окончание срока выполнения работ по Контракту 15/1 и необходимость проведения нового аукциона на содержание наружного освещения;
- необходимость предотвращения развития аварийных ситуаций на объектах наружного освещения, а именно: необходимость в круглосуточном постоянном режиме обеспечить бесперебойную работу и управление сетями наружного освещения; обеспечить включение/отключение осветительных установок, устранение неполадок в работе сетей аварийными бригадами, а также оптимальный и стабильный уровень освещенности в соответствии с действующими нормативами; контролировать и своевременно снимать показания с приборов учета строго в расчетные дни; ежедневно контролировать состояние работы пунктов включения наружного освещения; устранять немедленно неисправности в рамках спектра выполняемых работ, грозящие жизни людей; участвовать в работах по ликвидации отказов в установках наружного освещения города, по подготовке к праздникам, в том числе дежурства по городу согласно графику в часы работы наружного освещения, включая выходные и праздничные дни.

В день утверждения Управлением акта от 27.02.2015 между Управлением и Обществом заключен муниципальный контракт на выполнение работ № 15/4-ТС от 27.02.2015 (далее – Контракт 15/4).

Пунктом 1.1. Контракта 15/4 установлено, что данный контракт заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. Предметом Контракта 15/4 является выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска.

Согласно пункту 2.1. Контракта 15/4 цена работ по контракту составляет 19 791 473 рубля. В соответствии с локальной сметой № 1/5 Приложение № 4 к Контракту 15/4 затраты на электроэнергию по данному контракту составляют 11 742 496 рублей, остальные затраты, включающие в себя техническое обслуживание наружного освещения, материалы для обслуживания, замену поврежденных светильников, ремонт воздушных сетей и кабельной линии, ревизия и ремонт пунктов управления, составляют 8 048 977 рублей.

Срок выполнения работ установлен с 01.03.2015 по 31.03.2015 (пункт 3.1. Контракта 15/4). В соответствии с пунктом 9.1. Контракта 15/4 Контракт считается заключенным с даты подписания и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств.

3. 01.04.2015 Управлением составлен акт, согласно которому комиссией Управления рассмотрен вопрос о мерах по предотвращению аварийной ситуации на объектах наружного освещения города Челябинска в целях обеспечения безопасности жизнедеятельности населения, подготовки к празднованию семидесятой годовщины Победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов и подготовки к чемпионату мира по тхэквондо.

По результатам рассмотрения указанного вопроса комиссией Управления принято решение о заключении Управлением с Обществом муниципального контракта на выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска, направленных на поддержание в безаварийном состоянии объектов наружного освещения города Челябинска с обеспечением горения светильников не менее 95%, на период с 01.04.2015 по 15.05.2015 (пункт 4 акта от 01.04.2015).

В соответствии с пунктами 1-3 акта от 01.04.2015 решение принято на основании следующего:

- окончание срока выполнения работ по Контракту 15/4 и необходимость проведения аукциона на содержание наружного освещения;
- необходимость предотвращения развития аварийных ситуаций на объектах наружного освещения, а именно: необходимость в круглосуточном постоянном режиме обеспечить бесперебойную работу и управление сетями наружного освещения; обеспечить включение/отключение осветительных установок, устранение неполадок в работе сетей аварийными бригадами, а также оптимальный и стабильный уровень освещенности в соответствии с действующими нормативами; контролировать и своевременно снимать показания с приборов учета строго в расчетные дни; ежедневно контролировать состояние работы пунктов включения наружного освещения; устранять немедленно неисправности в рамках спектра выполняемых работ, грозящие жизни людей; участвовать в работах по ликвидации отказов в установках наружного освещения города, по подготовке к праздникам, в том числе дежурства по городу согласно графику в часы работы наружного освещения, включая выходные и праздничные дни.

В день утверждения Управлением акта от 01.04.2015 между Управлением и Обществом заключен муниципальный контракт на выполнение работ № 15/6-ТС от 01.04.2015 (далее – Контракт 15/6).

Пунктом 1.1. Контракта 15/6 установлено, что данный контракт заключен на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. Предметом Контракта 15/6 является выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска.

Согласно пункту 2.1. Контракта 15/6 цена работ по контракту составляет 25 950 587 рублей. В соответствии с локальной сметой № 1/5 Приложение № 4 к Контракту 15/6 затраты на электроэнергию по данному контракту составляют 13 782 156 рублей, остальные затраты, включающие в себя техническое обслуживание наружного освещения, материалы для обслуживания, замену поврежденных светильников, ремонт воздушных сетей и кабельной линии, ревизия и ремонт пунктов управления, ревизия и ремонт световой иллюминации составляют 12 168 431 рубль.

Срок выполнения работ установлен с 01.04.2015 по 15.05.2015 (пункт 3.1. Контракта 15/6). В соответствии с пунктом 9.1. Контракта 15/6 Контракт считается заключенным с даты подписания и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств.

Согласно справке о стоимости выполненных работ и затрат от 15.05.2015 № 3 по состоянию на 15.05.2015 Обществом выполнены работы общей стоимостью 25 950

587 рублей, то есть в полном объеме, предусмотренном Контрактом 15/6.

Согласно выписке из лицевого счета Управления № ЛС 0347100698Б за период с 01.01.2015 по 22.07.2015, а также представленным платежным поручениям, работы, предусмотренные Контрактами 15/1, 15/4, 15/6 оплачены Управлением в полном объеме.

Таким образом, Контракты 15/1, 15/4, 15/6 заключены между Управлением и Обществом на основании решений Управления без проведения конкурентных процедур, предусмотренных законодательством о контрактной системе.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются Законом о контрактной системе.

Целями регулирования названного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, 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 и других злоупотреблений.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о контрактной системе).

Согласно статье 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В части 1 статьи 80 Закона о контрактной системе предусмотрена процедура проведения заказчиком в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера предварительного отбора участников закупки, квалификация которых соответствует предъявляемым требованиям и которые в возможно короткий срок без предварительной оплаты и (или) с отсрочкой платежа могут осуществить выполнение необходимых работ. По результатам предварительного отбора составляется перечень подрядчиков в целях последующего осуществления закупок у них работ путем проведения запроса котировок с учетом особенностей, предусмотренных статьей 82 Закона о

контрактной системе.

Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В части 3 статьи 80 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае, если возникает потребность в работах, не предусмотренных этим перечнем, закупки данных работ осуществляются в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Так, осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе может осуществляться заказчиком в случае закупки определенных работ вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на выполнение работы в объеме, который необходим для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация – это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей; ликвидация чрезвычайных ситуаций - это аварийно-спасательные и другие неотложные работы, проводимые при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленные на спасение жизни и сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь, а также на локализацию зон чрезвычайных ситуаций, прекращение действия характерных для них опасных факторов.

Тогда как в рассматриваемом случае необходимость выполнения работ по эксплуатации объектов наружного освещения города Челябинска возникла не в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, а обоснована иными обстоятельствами, в том числе выдачей предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе при организации и проведении торгов, необходимостью выполнить работы до празднования семидесятой годовщины Победы в Великой Отечественной войне и проведения чемпионата мира по тхэквондо. Указанные обстоятельства не являются чрезвычайной ситуацией либо влиянием непреодолимой силы в том смысле, в котором данные понятия используются в целях реализации Закона о контрактной системе.

Кроме того, проведение работ по эксплуатации объектов наружного освещения города Челябинска не относится к аварийно-спасательным и другим неотложным работам, проводимым при возникновении чрезвычайных ситуаций и направленным на спасение жизни и сохранение здоровья людей и др.

Соответственно, указанные контракты не могли быть заключены на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, то есть без проведения конкурентных процедур.

Помимо этого, пунктом 29 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлено, что закупка у единственного поставщика может осуществляться в случае заключения договора энергоснабжения или договора купли-продажи электрической энергии с гарантирующим поставщиком электрической энергии.

Статьей 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) установлено, что гарантирующим поставщиком электрической энергии является коммерческая организация, обязанная в соответствии с законом об электроэнергетике или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии, и желающим приобрести электрическую энергию.

Постановлением Государственного комитета «Единый тарифный орган Челябинской области» от 12.10.2006 № 27/1 «О присвоении статуса гарантирующего поставщика электрической энергии ОАО «Челябэнергосбыт» ПАО «Челябэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии, а также определена зона его деятельности – вся территория Челябинской области за исключением зон деятельности иных гарантирующих поставщиков.

Между Управлением и ПАО «Челябэнергосбыт» с 15.05.2015 заключены контракты на продажу электрической энергии (мощности) в точках поставки на розничном рынке, на оказание услуг по передаче электрической энергии и услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии через привлеченных третьих лиц.

Управление, заключив с 15.05.2015 контракты энергоснабжения с гарантирующим поставщиком, имело возможность и в период до 15.05.2015 заключить аналогичные контракты с гарантирующим поставщиком.

Однако Управление не воспользовалось возможностью заключения контракта с единственным поставщиком, являющимся гарантирующим поставщиком электроэнергии по Челябинской области, обеспечив тем самым улицы города Челябинска освещением без заключения контрактов с ООО «Челябгорсвет», которое не является гарантирующим поставщиком.

Кроме того, между Комитетом по управлению имуществом и земельным отношениям города Челябинска и Обществом заключен договор аренды муниципального имущества № 27-МИ, сроком действия до 31.12.2017.

Предметом данного договора является передача в аренду Обществу муниципального имущества, а именно сети наружного освещения города Челябинска для выполнения комплекса работ по эксплуатации сети наружного освещения.

В соответствии с пунктом 2.2.6 договора аренды № 27-МИ арендатор (ООО

«Челябгорсвет») обязан принимать все возможные меры по предотвращению и ликвидации ситуаций, ставящих под угрозу сохранность имущества. Согласно пункту 2.2.10 договора аренды № 27-МИ арендатор обязан собственными силами и/или силами привлеченных третьих лиц своевременно и за свой счет производить текущий ремонт арендованного имущества.

Однако, несмотря на то, что договором аренды № 27-МИ предусмотрена обязанность арендатора (ООО «Челябгорсвет») за свой счет производить текущий ремонт элементов наружного освещения города Челябинска, в Контракты 15/1, 15/4, 15/6 включены работы по техобслуживанию данных элементов наружного освещения.

Таким образом Управление, при наличии возможности заключения контракта с единственным поставщиком, являющимся гарантирующим поставщиком электроэнергии по Челябинской области, и наличии договора аренды № 27-МИ, которым предусмотрена обязанность ООО «Челябгорсвет» за свой счет производить текущий ремонт элементов наружного освещения города Челябинска, заключило Контракты 15/1, 15/4, 15/6 на общую сумму 88 856 437 рублей, без проведения торгов. Общая сумма затрат на электроэнергию по Контрактам 15/1, 15/4, 15/6 составила 56 178 537 рублей. С учетом НДС (18%) сумма затрат на электроэнергию по Контрактам 15/1, 15/4, 15/6 составила 66 290 673,66 рублей. Соответственно, общая сумма затрат на техническое обслуживание наружного освещения, включающего в себя материалы для обслуживания, замену поврежденных светильников, ремонт воздушных сетей и кабельной линии, ревизию и ремонт пунктов управления, включение и отключение наружного освещения в городе, а также ревизию и ремонт световой иллюминации по Контрактам 15/1, 15/4, 15/6 составила 22 565 763,34 рублей.

Действия Управления по принятию решений о заключении Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 с Обществом без проведения конкурентных процедур, а также по последовательному заключению данных контрактов на выполнение работ по эксплуатации объектов наружного освещения города Челябинска с конкретным хозяйствующим субъектом без проведения конкурентных процедур свидетельствуют о заинтересованности Управления в привлечении на длительный период времени к выполнению работ, предусмотренных указанными контрактами, именно Общества.

В свою очередь, ООО «Челябгорсвет» не предприняты действия по отказу от заключения и исполнения контрактов, заключаемых без проведения конкурентных процедур, ввиду их противоправности, и при наличии у Общества обязательств по исполнению договора аренды № 27-И.

При заключении Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 без проведения конкурентных процедур Общество должно было принять все возможные меры по недопущению нарушения действующего законодательства, исследовать вопрос о том, необходимо ли проведение торгов на право заключения указанных контрактов, учитывая, что данное общество является профессиональным участником рынка и должно знать требования Закона о контрактной системе.

ООО «Челябгорсвет», заключая Контракты 15/1, 15/4, 15/6 вне конкурентных процедур, должно было осознавать, что в указанном случае иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на выполнение предусмотренных Контрактами

работ для муниципальных нужд, получение оплаты таких работ и в результате заключения данных соглашений будет устранена конкуренция за право выполнения указанных работ.

В результате Общество в отсутствие конкуренции и в нарушение требований федерального законодательства получило право на выполнение работ по цене, которая не была определена в условиях конкуренции хозяйствующих субъектов путем проведения торгов.

Согласно пункту 1.1 Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 предметом контрактов является выполнение работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска. В соответствии с пунктом 4.1.1 указанных контрактов выполняются следующие виды работ: обеспечение освещения улиц, архитектурно-художественного освещения, праздничной иллюминации в вечернее и ночное время суток, техобслуживание элементов наружного освещения, пунктов включения, кабельных линий, производство оплаты электроэнергии и другие виды работ согласно смете.

Согласно письму ООО «Челябгорсвет» (вх. № 2599 от 03.03.2016) видами деятельности, к которым относилось выполнение Обществом работ в 2014-2015 годах являлись:

- производство электромонтажных работ (ОКВЭД 45.31);
- деятельность по обеспечению работоспособности электрических сетей (ОКВЭД 40.10.5).

На территории города Челябинска зарегистрированы иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по выполнению работ, соответствующих кодам ОКВЭД 45.31 и ОКВЭД 40.10.5 (в том числе: ООО «Спецэлектромонтаж», ООО «Энерготехсоюз», ООО «Сервис Электрик», ООО «Энергослужба», ООО «Энергомонтаж», ЗАО «Уралремонтавтоматика» и другие). Следовательно, рынок осуществления работ по эксплуатации объектов наружного освещения города Челябинска является конкурентным.

В период с 01.01.2013 по 15.05.2015 оплата электрической энергии в целях обеспечения наружного освещения города Челябинска осуществлялась ООО «Челябгорсвет». С 15.05.2015 по настоящее время Управлением перезаключены прямые договоры на поставку электрической энергии в целях бесперебойного обеспечения наружного освещения города Челябинска с иными хозяйствующими субъектами: ООО «Мечел-Энерго», ООО «Русэнергосбыт», ОАО «Челябэнергосбыт». Таким образом, рынок поставки электрической энергии в целях обеспечения наружного освещения города Челябинска является конкурентным.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение определяется как договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются 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.

С учетом изложенного, Контракты 15/1, 15/4, 15/6, заключенные между Управлением и ООО «Челябгорсвет» без проведения конкурентных процедур и в нарушение положений Закона о контрактной системе, являются ограничивающими конкуренцию соглашениями, результатом которых явилось недопущение, ограничение, устранение конкуренции при осуществлении закупок для муниципальных нужд, создание отдельному хозяйствующему субъекту – ООО «Челябгорсвет» необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с получением дохода от выполнения работ по контрактам по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, работающими с ним на одном товарном рынке осуществления работ по эксплуатации объектов наружного освещения города Челябинска, и способными выполнять такие закупки, ввиду того, что такие лица лишены возможности доступа к выполнению работ, предусмотренных контрактами, и противоречат статье 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункту 4 названной нормы.

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 является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 02.11.2013 N 285-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и статью 3 Федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О безопасности дорожного движения» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях»), и влечет наложение административного штрафа 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.

При составлении протокола № 31-14.32ч.1/16 об административном правонарушении ООО «Челябгорсвет» представлены письменные пояснения от 22.07.2016, согласно которым Обществом заключение контрактов осуществлялось по причине имеющихся договорных обязательств перед энергоснабжающими организациями по оплате электроэнергии за муниципальное наружное освещение города, а также для недопущения образования задолженности за электроэнергию. Заключенные Контракты являлись основанием для предъявления муниципалитету затрат за электроэнергию, потребляемую наружным освещением города. Кроме того, с целью недопущения отсутствия наружного освещения в вечернее и ночное время суток в городе Челябинске Обществом заключены контракты на выполнение работ по эксплуатации: включению и отключению наружного освещения в городе Челябинске.

Указанные Обществом пояснения не могут быть приняты во внимание по основаниям указанным в настоящем постановлении.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.32 КоАП РФ, является правонарушением в области предпринимательской деятельности.

Данное административное правонарушение посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере функционирования товарных рынков, в связи с конкуренцией между хозяйствующими субъектами, что является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Государственное регулирование в области поддержки конкуренции и нормального функционирования товарных рынков обусловлено необходимостью защиты экономических интересов Российской Федерации, обеспечения нужд потребителей в соответствующей продукции, повышения ее качества и проведения контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Объективную сторону рассматриваемого административного правонарушения составляет 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.

Объективная сторона правонарушения, совершенного

Обществом, выразилась в заключении Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 без проведения конкурентных процедур, которые противоречат статье 16 Закона о защите конкуренции, в том числе пункту 4 названной нормы.

В соответствии с пунктом 16.1 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» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Должностным лицом антимонопольного органа установлено, что у Общества отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность. Общество имело возможность отказаться от заключения договора аренды муниципального имущества № 7 от 15.02.2014 и устного соглашения, направленного на передачу и создание условий для использования ООО «Теплоснаб» на протяжении длительного периода времени муниципального имущества без проведения конкурентных процедур, но им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

У ООО «Челябгорсвет» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность. Общество имело возможность отказаться от заключения Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 без проведения конкурентных процедур, но им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «Челябгорсвет» всех зависящих от него мер для соблюдения антимонопольного законодательства, в материалах дела отсутствуют и Обществом не представлены.

ООО «Челябгорсвет» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства. Следовательно, ООО «Челябгорсвет» не проявило ту степень заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него в целях надлежащего соблюдения антимонопольного законодательства.

ООО «Челябгорсвет» должно было осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, то есть противоправный характер своих действий, могло предвидеть наступление возможных вредных последствий.

Таким образом, в действиях ООО «Челябгорсвет» по заключению Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 без проведения конкурентных процедур содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Челябгорсвет» административного правонарушения: 01.01.2015, 27.02.2015 и 01.04.2015.

Место совершения ООО «Челябгорсвет» административного правонарушения: г. Челябинск, ул. Смирных, д. 4.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, на основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 88-07/15, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 10.05.2016 № 5768/07) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

ООО «Челябгорсвет» заявлено ходатайство о назначении наказания в виде административного штрафа в минимальном размере административного штрафа, в порядке предусмотренном частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Заявленное Обществом ходатайство о назначении наказания в минимальном размере административного штрафа, отклонено, поскольку должностным лицом антимонопольного органа не установлено наличие исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, установленных в порядке части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении общества к формальным требованиям публичного права.

В результате заключения Контрактов 15/1, 15/4, 15/6 без проведения конкурентных процедур, возникла существенная угроза охраняемым общественным отношениям, складывающимся в сфере функционирования товарных рынков, в связи с отсутствием конкуренции между хозяйствующими субъектами, которая является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа и годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое деяние в качестве малозначительного.

Расчёт размера административного штрафа произведён на основании данных о финансово-хозяйственной деятельности ООО «Челябгорсвет», запрошенных определением Челябинского УФАС России о возбуждении дела об административном правонарушении № 31-14.32ч.1/16, проведении административного расследования и об истребовании сведений, необходимых для разрешения дела, и представленных ООО «Челябгорсвет» (вх. от 22.07.2016 № 9970).

Товарным рынком, на котором совершено правонарушение, является рынок осуществления работ по эксплуатации наружного освещения города Челябинска.

Географические границы товарного рынка: город Челябинск.

Расчет штрафа проводится от выручки правонарушителя за период, установленный пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ: за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, т.е. за 2014 год.

Размер санкции согласно части 1 статьи 14.32 КоАП РФ составляет от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение.

Размер административного штрафа налагается на юридическое лицо в соответствии положениями пункта 4 Примечания к статье 14.31 КоАП РФ.

Размер выручки ООО «Челябгорсвет» от поставки товара (оказания услуг), на рынке которой совершено административное правонарушение, за 2014 год составил 225 002 796,00 рублей.

Одна сотая (минимальный размер штрафа) и пятнадцать сотых (максимальный размер штрафа) суммы выручки ООО «Челябгорсвет» от поставки товара (оказания услуг) составляет 2 250 027,96 рублей.

Размер базового штрафа определяется как сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершенное ООО «Челябгорсвет» административное правонарушение, и составляет $2\,250\,027,96 + (33\,750\,419,40 - 2\,250\,027,96)/2 = 18\,000\,223,68$ (рублей).

Таким образом, размер суммы базового штрафа за совершенное ООО «Челябгорсвет» административное правонарушение составляет 18 000 223,68 рублей.

При рассмотрении настоящего дела должностным лицом Челябинского УФАС России учтено наличие следующих смягчающих административную ответственность общества обстоятельств:

- лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий (пункт 1 примечания 3 статьи 14.32 КоАП РФ);
- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия антимонопольному органу в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, и совершение лицом административного правонарушения впервые (пункт 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ);
- иные обстоятельства, смягчающие административную ответственность за совершение отдельных административных правонарушений (часть 3 статьи 4.2 КоАП РФ), а именно задолженность Управления дорожного хозяйства Администрации города Челябинска по контрактам в размере 14 805 066,89 рублей.

Каждое из обстоятельств, смягчающих административную ответственность, учитывается при исчислении размера административного штрафа в размере одной восьмой разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа.

Величина, на которую снижается размер базового штрафа при условии наличия одного смягчающего обстоятельства, составляет $(33\,750\,419,40 - 2\,250\,027,96)/8 = 3\,937\,548,93$ (рублей).

То есть размер обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Челябгорсвет» за совершенное административное правонарушение, составляет $(3\,937\,548,93 \text{ рублей}) * 3 = 11\,812\,646,79$ рублей.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность. С учетом того, что отягчающие обстоятельства отсутствуют, размер применяемого административного штрафа, предусмотренного за совершенное ООО «Челябгорсвет» административное правонарушение, составляет $18\,000\,223,68 - 11\,812\,646,79 = 6\,187\,576,89$ (рублей).

Таким образом, размер административного штрафа, который подлежит наложению на ООО «Челябгорсвет» за совершенное административное правонарушение составляет 6 187 576,89 рублей.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Челябгорсвет» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Привлечь ООО «Челябгорсвет» к административной ответственности по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 6 187 576,89 рублей (шесть миллионов сто восемьдесят семь тысяч пятьсот семьдесят шесть рублей восемьдесят девять копеек).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета. КБК 16111602010016000140, ОКТМО 75701000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ООО «Челябгорсвет» предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 (десяти) 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.