

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 18/04/14.32-8/2019 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «09» сентября 2019 года

В полном объеме постановление изготовлено «09» сентября 2019 года

Я, Статс-секретарь — заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Цариковский Андрей Юрьевич, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 18/04/14.32-8/2019, возбужденного в отношении <...>, в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 18/04/14.32-8/2019,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии ФАС России по делу №1-16-144/00-18-17 о нарушении антимонопольного законодательства от 10.09.2018 действия Департамента городского хозяйства администрации Волгограда (400001, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. Ковровская, д. 16 А, ОГРН 1023403444790, ИНН 3444080557) (далее — Департамент) и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» (400107, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. им. Карла Либкнехта, д. 2 А (по данному адресу ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» располагалось на момент вынесения Решения по делу № 1-16-144/00-18-17 (10.09.2018), согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» от 04.07.2019, 28.09.2018 в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись, согласно которой адресом ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» является: 400107, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. им. Карла Либкнехта, д. 2, корп. Б) ОГРН 1023402986804, ИНН 3443033890), выразившиеся в заключении и реализации соглашения, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда, признаны нарушением статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Решение; Закон о защите конкуренции).

12.07.2017 в ФАС России поступило обращение Аппарата Полномочного Представителя Президента Российской Федерации в Южном федеральном округе от 20.07.2017 № А52-3087-37 (вх. № 111968-ПРМ/17 от 21.07.2017) о проведении Центральным аппаратом ФАС России проверки деятельности в сфере похоронного дела, осуществляемой группой компаний «Память» на территории Волгоградской области, а также об информировании Аппарата Полномочного Представителя Президента Российской Федерации в Южном федеральном округе о результатах проведенных мероприятий в отношении лиц, осуществляющих деятельность в сфере похоронного дела на территории Волгоградской области для доклада Полномочному Представителю Президента Российской Федерации в Южном федеральном округе.

21.09.2017 в ФАС России поступило заявление прокуратуры г. Волгограда от 25.07.2017 № 7-42-17, направленное письмом Волгоградского УФАС России от 12.09.2017 № 03-15/5845 (вх. № 141115-ЭП/17 от 14.09.2017 и вх. № 144709/17 от 21.09.2017), о нарушении требований антимонопольного законодательства, выраженных в неправомерном заключении Департаментом городского хозяйства администрации Волгограда (далее — Департамент) договоров с ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», а именно Дополнительного соглашения от 14.03.2017 № 35 (далее — Дополнительное соглашение № 35) к Договору на осуществление погребения граждан от 30.09.2002 № 12 (далее — Договор № 12) и Дополнительного соглашения от 14.03.2017 № 41 (далее — Дополнительное соглашение № 41) к Договору на обслуживание кладбищ и колумбариев, их текущее содержание и капитальный ремонт от 30.09.2002 № 8/1 (далее — Договор № 8/1).

На момент заключения Дополнительного соглашения № 35 и Дополнительного соглашения № 41 Департамент назывался Комитетом дорожного хозяйства, благоустройства и охраны окружающей среды администрации Волгограда. Соответственно, по всему тексту настоящего постановления при упоминании Департамента подразумевается данный орган местного самоуправления независимо от того, какое наименование он имел в тот или иной период времени (Департамент городского хозяйства администрации Волгограда, Комитет дорожного хозяйства, благоустройства и охраны окружающей среды администрации Волгограда и др.).

В соответствии с Уставом города-героя Волгограда, принятого постановлением Волгоградского городского Совета народных депутатов от 29.06.2005 № 20/362, к вопросам местного значения городского округа Волгоград относится организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения (пункт 22 части 1 статьи 5).

В силу пункта 2.10 Положения о Департаменте, утвержденного решением Волгоградской городской Думы от 22.03.2017 № 55/1587 (далее — Положение о Департаменте), Департамент осуществляет полномочия по организации ритуальных услуг и содержанию мест погребения.

Ранее, в силу пункта 2.10 Положения о Комитете дорожного хозяйства, благоустройства и охраны окружающей среды администрации Волгограда, утвержденного решением Волгоградской городской Думы от 24.06.2015 № 31/967, полномочия по организации ритуальных услуг и содержанию мест погребения были возложены на Комитет дорожного хозяйства, благоустройства и охраны окружающей среды администрации Волгограда.

Согласно пункту 1 постановления главы администрации Волгограда от 12.09.2002 № 1107 «О результатах конкурса на право получения статуса городской специализированной службы по вопросам похоронного дела» (далее — Постановление № 1107) городской специализированной службой по вопросам похоронного дела в Волгограде назначено ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», согласно пункту 2 указанного постановления Департаменту поручено заключить с ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» договор на право оказания услуг по похоронному делу, а также эксплуатации кладбищ и колумбариев города.

Во исполнение Постановления № 1107 между Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» заключен Договор № 12, согласно которому городская специализированная служба по вопросам похоронного дела в городе Волгограде ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» на основании Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее — Закон о погребении) и Постановления № 1107 осуществляет деятельность по захоронению умерших, в том числе умерших, не имеющих родственников или законных представителей умершего.

Согласно пункту 1.1 Договора № 12 Департамент поручает, а ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» принимает на себя обязанность производить захоронение умерших в соответствии с Законом о погребении и Постановлением № 1107.

В силу пункта 5.1 Договора № 12 данное соглашение было заключено сроком на 15 лет, то есть до 30.09.2027.

Кроме этого, между Комитетом дорожного хозяйства, благоустройства и охраны окружающей среды администрации Волгограда и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» в рамках Договора № 12 и Договора № 8/11 от 01.03.2017 были заключены дополнительные соглашения № 34 и № 40 соответственно.

14.03.2017 между Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» подписано Дополнительное соглашение № 35, согласно пункту 1 которого срок действия Договора № 12 продлен до 30.09.2027.

При этом в соответствии с пунктом 5 Дополнительного соглашения от 01.03.2017 № 34 (далее — Дополнительное соглашение № 34) к Договору № 12 Департамент и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» пришли к соглашению о безвозмездном выполнении работ по погребению граждан с 01.03.2017.

Кроме того, на основании Постановления № 1107 между Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» заключен Договор № 8/1.

В соответствии с пунктом 5.1 Договора № 8/1, данный договор заключается сроком на 15 лет и действует с момента его подписания Сторонами до 30.09.2017.

Согласно пункту 1.1 Договора № 8/1 (с учетом изменений, внесенных Дополнительным соглашением от 15.05.2003 № 1 к Договору № 8/1) Департамент поручает, а ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» принимает на себя обязательства:

- по выполнению работ, связанных с организацией и погребением на муниципальных кладбищах и колумбариях г. Волгограда;
- по созданию и оборудованию мест погребений для умерших граждан на кладбищах и колумбариях;
- по текущему содержанию и капитальному ремонту кладбищ и колумбариев;
- по созданию и ведению единого архива и банка данных, о всех захоронениях на кладбищах;
- по регистрации захоронений и регистрации установленных памятников на кладбищах;
- по выдаче удостоверений на захоронения и установленные памятники;
- по выполнению иных обязательств, предусмотренных нормативно-правовыми актами по погребению и похоронному делу в г. Волгограде и Волгоградской области.

14.03.2017 между Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» заключено Дополнительное соглашение № 41 к Договору № 8/1, пунктом 3 которого установлено, что пункт 5.1 Договора № 8/1 необходимо изложить в следующей редакции: «Договор заключен со дня его подписания Сторонами и действует до 30 сентября 2027 года».

При этом в соответствии с пунктом 5 Дополнительного соглашения от 01.03.2017 № 40 (далее — Дополнительное соглашение № 40) к Договору № 8/1 Департамент и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» пришли к соглашению о безвозмездном выполнении работ по договору с 01.03.2017.

Из вышеуказанных условий Дополнительного соглашения № 35 и Дополнительного соглашения № 41 усматривается, что срок действия Договора № 12 и Договора № 8/1 продлен до 30.09.2027 не на основании результатов проведения конкурентных процедур, а в связи с тем, что Департамент и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» договорились о продлении срока действия данных договоров до 30.09.2027.

Таким образом, Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» без проведения конкурентных процедур заключено Дополнительное соглашение № 35 и Дополнительное соглашение № 41, согласно которым сроки действия Договора № 12 и Договора № 8/1 продлены до 30.09.2027.

Письмом от 31.10.2017 № ДГХ/02-18060, являющимся приложением к письму Департамента от 31.10.2017 № ДГХ/02-18061 (вх. от 07.11.2017 № 169692/17), Департаментом представлена позиция по делу № 1-16-144/00-18-17 о нарушении антимонопольного законодательства, в которой Департамент указал в том числе следующее.

28.02.2017 в адрес Департамента поступило обращение от ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» № 30, из которого

следовало, что в рамках Договора № 8/1 и Договора № 12 ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» предлагает все договорные обязательства в рамках указанных договоров выполнять за счет собственных средств.

Департамент пояснил, что, изучив указанные договоры, принимая во внимание принципы эффективности расходования бюджетных средств и их недостаточность, Департаментом было принято решение о подписании Дополнительного соглашения № 40 и Дополнительного соглашения № 34.

Из представленной в материалы дела № 1-16-144/00-18-17 переписки между Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», Комиссия ФАС России установила следующее.

Департаментом в ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» было направлено письмо от 27.02.2017 № K05/02-2519, которым Департамент предупредил ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» о том, что при наличии лимитов бюджетных ассигнований, но в отсутствие в полном объеме кассового плана, возможна несвоевременная оплата актов выполненных работ за февраль 2017 года по Договору № 12 и Договору № 8/1.

В ответ на указанное письмо Департамента ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» направило письмо от 28.02.2017 № 30, которым предложило Департаменту выполнять работы по Договору № 12 и Договору № 8/1 за счет собственных средств и сил, то есть без их оплаты за счет средств бюджета города, а высвободившиеся денежные средства направить на иные задачи в сфере организации похоронного дела.

Вместе с письмом от 28.02.2017 № 30 ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» направило в Департамент проекты соответствующих дополнительных соглашений к Договору № 12 и Договору № 8/1.

Помимо письма от 28.02.2017 № 30 ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» направило в Департамент письмо от 03.03.2017 № 35, которым сообщило Департаменту, что с 01.03.2017 все работы по Договору № 12 и Договору № 8/1 выполняются за счет собственных средств и сил ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» и не оплачиваются Департаментом, что позволяет администрации Волгограда высвободившиеся таким образом денежные средства направить на решение актуальных задач, а также предложило Департаменту продлить срок действия Договора № 12 и Договора № 8/1 на безвозмездной основе.

Вместе с письмом от 03.03.2017 № 35 ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» направило в Департамент проекты соответствующих дополнительных соглашений к Договору № 12 и Договору № 8/1.

Решением по делу № 1-16-144/00-18-17 установлено, что заключение дополнительного соглашения без проведения конкурентных процедур, продляющего на 10 лет срок действия Договора № 12, несмотря на безвозмездность исполнения данного договора, в результате исполнения которого ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» созданы такие условия, при которых оно имеет доступ к персональным данным умерших, а также их родственников, что дает возможность приоритетного (первоочередного) права предложить свои услуги, в том числе на коммерческой основе родственникам, законному представителю или иному лицу, взявшему на себя обязанность осуществить погребение умершего, что в свою очередь может обеспечивать ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» стабильное количество работ (объем хозяйственной деятельности) при оказании иных похоронных услуг (может быть обеспечено стабильным гарантированным объемом работы по предоставлению похоронных услуг, в то время как другие участники рынка лишены такой возможности), ограничивает возможности для осуществления и развития деятельности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность на том же товарном рынке, подтверждением чему может являться устойчивое (стабильное) положение ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» на товарном рынке похоронных услуг г. Волгограда на протяжении рассматриваемого периода с 2012 по 2017 гг. (даже несмотря на безвозмездность с 01 марта 2017 года оказываемых услуг по перевозке тел: доставка трупов в патологоанатомическое отделение и доставка трупов в отделение судебно-медицинской экспертизы).

Также Комиссией ФАС России установлено, что осуществив переход на безвозмездный порядок реализации Договора № 8/1 и продлив срок его действия до 30.09.2027, Департамент исключил возможность иных хозяйствующих субъектов принять участие в конкурентных процедурах отбора для заключения нового договора на обслуживание кладбищ и колумбариев, их текущее содержание и капитальный ремонт, после истечения срока действия Договора № 8/1, что позволило ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» сохранить имеющийся у него преимущественный доступ на кладбища Волгограда до 30.09.2027 без прохождения конкурентных процедур, что может создавать ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» более выгодные по сравнению с иными хозяйствующими субъектами условия ведения хозяйственной деятельности по оказанию услуг по погребению (организация похорон и предоставление связанных с ним услуг).

Создание Департаментом для ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» преимущественных условий для доступа на территорию кладбищ г. Волгограда, может влиять на состояние конкуренции на другом товарном рынке, а именно на рынке похоронных услуг (услуги погребения и связанные с ними услуги, включая захоронение в землю либо кремацию и совершение действий, предписываемых обычаями и традициями) на территории г. Волгограда, так как решение о допуске либо не допуске иных хозяйствующих субъектов на территорию кладбищ Волгограда принимается ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», которое одновременно с этим осуществляет деятельность на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда.

В результате указанных действий Департамента и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», выраженных в заключении Дополнительного соглашения № 40 к Договору № 8/1 и Дополнительного соглашения № 41 к Договору № 8/1, то есть в продлении срока действия Договора № 8/1 на 10 лет до 30.09.2027 без проведения конкурентных процедур, создается возможность для ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» на данный срок (до 30.09.2027) определять, контролировать и оказывать влияние на деятельность иных хозяйствующих субъектов при оказании похоронных услуг на территории кладбищ Волгограда, указанные обстоятельства создают возможность для ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на рынке похоронных услуг на

территории г. Волгограда.

При этом несмотря на безвозмездность указанных договоров с 01.03.2017, фактическое предоставление территорий кладбищ и нахождение ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» на территории кладбищ может приводить к созданию преимущественных условий осуществления деятельности (по отношению к иным участникам рынка) и к приоритетному получению информации, связанной с осуществлением деятельности, при оказании ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» похоронных услуг гражданам на возмездной основе и создаёт угрозу ограничения конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда.

Из приведенных выше обстоятельств следует, что осуществив переход на безвозмездный порядок реализации Договора № 12 и Договора № 8/1, что позволило ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» сохранить имеющийся у него преимущественный доступ на кладбища Волгограда, преимущественный доступ к персональным данным умерших, а также их родственников, до 30.09.2027 без прохождения конкурентных процедур. Департамент исключил возможность иных хозяйствующих субъектов принять участие в конкурентных процедурах отбора для заключения новых договоров на осуществление перевозки умерших (погибших), обслуживание кладбищ и колумбариев, их текущее содержание и капитальный ремонт, после истечения срока действия Договора № 12 и Договора № 8/1.

При этом приведенная выше переписка, свидетельствует о том, что заключение Дополнительного соглашения № 34, Дополнительного соглашения № 35, Дополнительного соглашения № 40, Дополнительного соглашения № 41 было предложено Департаменту ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», а Департамент принял указанное предложение ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», то есть данные действия были совершены Департаментом и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» в результате достижения соглашения.

В силу пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение — договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Решением по делу № 1-16-144/00-18-17 действия Департамента и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», выразившиеся в заключении и реализации соглашения, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда, признаны нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Письмо ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» от 28.02.2017 № 30 подписано генеральным директором ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» XXXXXXXXXXXXXXXX.

Письмо ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» от 03.03.2017 № 35 подписано генеральным директором ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» XXXXXXXXXXXXXXXX.

Дополнительное соглашение № 34, Дополнительное соглашение № 35, Дополнительное соглашение № 40, Дополнительное соглашение № 41 со стороны ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» подписаны генеральным директором ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» XXXXXXXXXXXXXXXX.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 06.06.2019 в отношении ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» 27.01.2017 в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о том, что XXXXXXXXXXXXXXXX является генеральным директором ЗАО «Ритуальное предприятие «Память».

В соответствии с частью 1 статьи 69 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее — Закон об акционерных обществах) руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией).

Согласно части 2 статьи 69 Закона об акционерных обществах к компетенции исполнительного органа общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров или совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы, совершает сделки от имени общества, утверждает штаты, издает приказы и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками общества.

В силу статьи 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.

В силу части 4 статьи 14.32 КоАП заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-3 данной статьи — влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно строкам с 34 по 41 ЕГРЮЛ (на дату 06.06.2019) XXXXXXXXXXXXXXXX являясь генеральным директором ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» имел право без доверенности действовать от имени юридического лица.

На основании приказа (распоряжения) о прекращении (расторжении) трудового договора с работником

(увольнении) от 25.06.2019 XXXXXXXXXXXXXXXX был уволен из ЗАО «Ритуальное предприятие «Память».

Из изложенного следует, что XXXXXXXXXXXXXXXX (являясь на момент совершения административного правонарушения генеральным директором) заключил от лица ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» с Департаментом Дополнительное соглашение № 34, Дополнительное соглашение № 35, Дополнительное соглашение № 40, Дополнительное соглашение № 41, занимая в период заключения указанных дополнительных соглашений должность генерального директора ЗАО «Ритуальное предприятие «Память».

На основании Решения по делу № 1-16-144/00-18-17 Комиссией ФАС России Департаменту выдано Предписание по делу № 1-16-144/00-18-17 от 10.09.2018 (исх. от 10.09.2018 № 18/72229-ПР/18), согласно которому Департаменту предписано прекратить нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении и реализации соглашения с **ЗАО «Ритуальное предприятие «Память»**, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда, а именно прекратить соглашение с **ЗАО «Ритуальное предприятие «Память»**, **нарушающее антимонопольное законодательство**.

О выполнении данного предписания Департаменту необходимо сообщить в ФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Также на основании Решения по делу № 1-16-144/00-18-17 Комиссией ФАС России ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» выдано Предписание по делу № 1-16-144/00-18-17 от 10.09.2018 (исх. от 10.09.2018 № 18/72227-ПР/18), согласно которому ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» предписано прекратить нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении и реализации соглашения с Департаментом, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда, а именно прекратить соглашение с Департаментом, **нарушающее антимонопольное законодательство**.

О выполнении данного предписания ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» необходимо сообщить в ФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

На момент вынесения настоящего постановления доказательства выполнения указанных предписаний от Департамента и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» в ФАС России не представлены, соответственно, нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции со стороны Департамента и ЗАО «Ритуальное предприятие «Память», выраженное в заключении и реализации соглашения, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда, в данный момент продолжается.

Таким образом, XXXXXXXXXXXXXXXX совершил действия, выразившиеся в заключении и реализации соглашения, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на рынке похоронных услуг на территории г. Волгограда.

Таким образом, XXXXXXXXXXXXXXXX совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

На момент совершения XXXXXXXXXXXXXXXX административного правонарушения ответственность была предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП (в редакции Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП (в редакции Федерального закона от 05.10.2015 № 275-ФЗ) 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 момент возбуждения дела об административном правонарушении по факту нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции административная ответственность была предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП, в соответствии с которой заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 1.7 КоАП закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

В связи с тем, что действующая норма закона улучшает положение лица, совершившего административное правонарушение, применению подлежит редакция Федерального закона от 17.04.2017 № 74-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», предусматривающая ответственность по части 4 статьи 14.32 КоАП.

Местом совершения административного правонарушения является: 400107, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. им. Карла Либкнехта, д. 2 А (по данному адресу ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» располагалось на момент

вынесения Решения по делу № 1-16-144/00-18-17 (10.09.2018), согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» от 06.06.2019, 28.09.2018 в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись, согласно которой адресом ЗАО «Ритуальное предприятие «Память» является: 400107, Волгоградская область, г. Волгоград, ул. им. Карла Либкнехта, д. 2, корп. Б).

Временем совершения административного правонарушения является период с 01.03.2017 по 25.06.2019 (по дате увольнения).

Исходя из статей 2.1, 26.1 КоАП для привлечения к административной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего четыре элемента: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону. Данные обстоятельства подлежат выяснению на основании доказательств, полученных при возбуждении дела об административном правонарушении или проведении административного расследования и отвечающих требованиям статьи 26.2 КоАП.

Объект административного правонарушения: общественные отношения, в сфере защиты конкуренции.

Объективная сторона: в заключении и реализации (участии) соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое привело к ограничению конкуренции.

Субъект административного правонарушения: XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX
(XX)

В соответствии с пунктами 1, 4 статьи 1.5 КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина; неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Частью 1 статьи 2.1 КоАП предусмотрено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Вина XXXXXXXXXXXXXXX характеризуется тем, что являясь должностным лицом, он сознавал противоправный характер своего действия (бездействия), предвидел его вредные последствия и сознательно допускал наступления таких последствий.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о защите конкуренции требований, при рассмотрении дела не установлены, соответствующие доказательства не представлены.

При таких обстоятельствах, **субъективная сторона** выражается умышленной формой вины, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, сознавало, предвидело и сознательно допускало наступления вредных последствий.

Основания для освобождения XXXXXXXXXXXXXXX от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП (о малозначительности административного правонарушения) отсутствуют ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В Постановлении ВАС № 10 указано, что 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 учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

Согласно пункту 18.1 Постановление ВАС № 10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

Оценив характер и степень общественной опасности совершенного XXXXXXXXXXXXXXXX правонарушения, ФАС России приходит к выводу о том, что характер совершенного правонарушения, степень его общественной опасности и ущерба, причиненного охраняемым государством интересам, не позволяют сделать вывод о малозначительности совершенного XXXXXXXXXXXXXXXX административного правонарушения.

Таким образом, данное правонарушение не подпадает под действие статьи 2.9 КоАП.

В соответствии с частью 2.2. статьи 4.1 КоАП при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 2.2. статьи 4.1 КоАП предпосылками для снижения административного штрафа выступают: исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица и если минимальный размер административного штрафа для должностных лиц составляет не менее пятидесяти тысяч рублей.

Сведения позволяющие признать назначения наказания в виде административного штрафа излишне карательным, отсутствуют.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности, позволяющих применить положения части 2.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по данному делу об административном правонарушении не установлено.

Поскольку минимальный размер административного штрафа, предусмотренный санкцией части 4 статьи 14.32 КоАП для должностных лиц составляет 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей, а значит он – менее 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей, положения части 2.2 статьи 4.1. КоАП в данном случае не применимы.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания физическому лицу, согласно части 2 статьи 4.1 КоАП учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, при рассмотрении дела об административном правонарушении № 18/04/14.32-8/2019, является продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьей 1.5, статьей 2.1, частью 1 статьи 3.1, статьей 4.1, пунктом 4 части 1 статьи 4.2, частью 4 статьи 14.32, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (паспорт 8203 637977, выдан ОВД города Каспийска Республики Дагестан, дата рождения: 05.12.1975, адрес регистрации: Республика Дагестан, г. Каспийск, ул. Комсомольская, д. 5, кв. 95, адрес фактического проживания: Волгоградская область, п. Гумрак, ул. Луговая, д. 46) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Согласно части 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 29.11.2018 № 459-ФЗ «О федеральном бюджете на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 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:

Получатель ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

ОПЕРУ-1 Банка России г. Москвы

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.

На основании части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 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.

А.Ю. Цариковский