

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 27/а об административном правонарушении

30.12.2015г.

г. Горно-

Алтайск, ул. Улагашева, 13

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 29.12.2015г. и материалы дела об административном правонарушении № 27/а, возбужденного в отношении должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13) в отсутствие должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...>

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Копия протокола об административном правонарушении № 27/а от 29.12.2015г. в котором указаны время и место рассмотрения дела были вручены защитнику <...> по доверенности от 20.10.2015г. Ивановой Ю.Д. в день его составления.

30.12.2015г. от защитника <...> по доверенности от 20.10.2015г. Ивановой Ю.Д. поступило ходатайство (вх. № 3791) о рассмотрении дела об административном правонарушении № 27/а от 25.12.2015г. в их отсутствие.

Следовательно, должностное лицо, директор ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела.

В ходе рассмотрения дела № 42-А/15 от 28.10.2015г. Комиссией УФАС по РА выявлены нарушения АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (решение Комиссии УФАС по РА от 25.12.2015г. № 42-А/15).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в следующем:

24.07.2015г. между АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» заключен договор подряда №2 на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай».

Учитывая, что строительство осуществляется за счет бюджетных средств в форме капитальных вложений в объект муниципальной собственности, то заключение договора подряда №2 от 24.07.2015г. в силу ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» должно было происходить по процедуре, предусмотренной данным законом.

Так согласно ч. 4 ст. 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, средств из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации автономным учреждениям, государственным, муниципальным унитарным предприятиям на осуществление капитальных вложений в объекты государственной, муниципальной собственности на такие юридические лица при планировании и осуществлении ими закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие отношения, указанные в пунктах 1 - 3 части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении этих закупок применяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок и контроль в сфере закупок.

АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» заключает 24.07.2015г. прямой договор подряда №2 с ООО «ФундаментСпецСтрой» на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных и прочих работ, необходимых для строительства и ввода в эксплуатацию объекта: «Строительство детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай» без проведения конкурентных процедур, в обход положений Закона о контрактной системе.

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

Таким образом, договор подряда № 2 от 24.07.2015г. является соглашением в понимании вышеуказанного пункта Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

При заключении договора подряда № 2 от 24.07.2015г. стороны не руководствовались ни требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ни Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Однако, объективные причины, препятствующие проведению торгов в целях заключения вышеуказанного договора подряда, отсутствовали.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены лица, желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку либо ведение деятельности на нем.

Рынок производства общестроительных работ по возведению зданий является конкурентным рынком, представлен большим количеством участников данного рынка (согласно полученной информации от Министерства регионального развития Республики Алтай (письмо вх. № 2850 от 16.10.2015г.) рынок производства общестроительных работ по возведению зданий в границах МО «Майминский район» Республики Алтай представлен 6 хозяйствующими субъектами, зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории МО «Майминский район» Республики Алтай).

В связи с чем, предоставление заказчиком преимуществ отдельно взятому хозяйствующему субъекту при отборе подрядчика на выполнение строительных работ приводит к ограничению конкуренции на данном товарном рынке, поскольку лишает иных хозяйствующих субъектов – конкурентов возможности приобрести права на выполнение вышеуказанных работ на аналогичных условиях и, как следствие, создает препятствия доступа на данный товарный рынок.

Таким образом, действия АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» **по заключению договора подряда № 2 от 24.07.2015г.** образуют состав нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», т.к. исполнитель (ООО «ФундаментСпецСтрой») определен по упрощенной процедуре выбора поставщика в обход положениям Закона о контрактной системе (без проведения конкурентных процедур), что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий по вышеуказанным обстоятельствам.

ООО «ФундаментСпецСтрой» осуществляет деятельность на данном рынке продолжительное время, и неоднократно участвовало в торгах, проводимых государственными и муниципальными заказчиками на право заключения договоров подряда. В связи с чем, общество не могло не знать о необходимости заключения рассматриваемого договора подряда по результатам торгов в рамках Закона о контрактной системе и у данного хозяйствующего субъекта имелась возможность не допускать нарушения требований федерального законодательства.

Решением Комиссии УФАС по РА от 25.12.2015г. № 42-А/15 АУ МО «Майминский район» «Детский сад «Радуга» и ООО «ФундаментСпецСтрой» признаны нарушившими требование части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с заключением договора подряда № 2 от 24.07.2015г. на строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай без проведения конкурентных процедур в обход положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что необоснованно ставит ООО «ФундаментСпецСтрой» в преимущественное положение по

отношению к иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим предпринимательскую деятельность на аналогичном товарном рынке, поскольку лишает последних возможности приобретения права на выполнение общестроительных работ по возведению указанного здания, как следствие, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий.

За данное нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена административная ответственность по части 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) – 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 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, 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, но не менее ста тысяч рублей.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2,

15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

Приказом № 38/1 от 04.02.2008г. <...> назначен на должность директора ООО «ФундаментСпецСтрой».

Договор подряда № 2 от 24.07.2015г. на строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай подписан директором ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> Следовательно, действия должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> образуют нарушение ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ.

По результатам проведенного административного расследования 29.12.2015г. в отношении должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> составлен протокол об административном правонарушении № 27/а, в котором <...> пояснил, что согласен с выявленным административным правонарушением.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела, которыми установлено, что совершено административное правонарушение.

Срок давности привлечения должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ 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.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий

правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

По смыслу части 1 статьи 14.32 КоАП РФ рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений в области обеспечения конкуренции на товарных рынках. В частности, существенная степень угрозы охраняемым общественным отношениям имеет место в случае пренебрежительного отношения лица к установленным правовым требованиям и предписаниям (публичным правовым обязанностям).

Учитывая вышеизложенное, полагаю, что характер административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП, степень общественной опасности охраняемым государством интересам в области конкуренции, не позволяют сделать вывод о его малозначительности, поскольку существует объективная угроза основам рыночных экономических отношений, развитию конкурентной среды.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Руководствуясь статьями 2.4; 14.32; 23.48; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1) Признать в действиях должностного лица, директора ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> состав правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, выразившегося в заключении договора подряда № 2 от 24.07.2015г. на строительство 2-х этажного детского сада на 150 мест в микрорайоне «Алгаир-2» с. Майма, Майминского района Республики Алтай без проведения конкурентных процедур в обход положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что необоснованно ставит ООО «ФундаментСпецСтрой» в преимущественное положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим предпринимательскую деятельность на аналогичном товарном рынке, поскольку лишает последних возможности приобретения права на выполнение общестроительных работ по возведению указанного здания, как следствие, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке производства общестроительных работ по возведению зданий, т.е. нарушение ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2) Назначить должностному лицу, директору ООО «ФундаментСпецСтрой» <...> административное наказание в виде штрафа в размере двадцати тысяч рублей рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60

дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ

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

Согласно Федерального закона от 01.12.2014 № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», приказа ФАС России от 24.04.2015 № 304/15 «О наделении и порядке осуществления территориальными органами ФАС России полномочий главного администратора доходов субъектов Российской Федерации, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84615000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение – НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111602010016000140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид платежа: «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».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 4-71-39.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок 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 на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения административного дела (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.