Постановление

о наложении штрафа по делу № 03-07/173-2018

об административном правонарушении

28 декабря 2018 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) Чернова Венера Валерьевна, рассмотрев протокол **№ 03-07/173-2018** от 19 декабря 2018 года и материалы административного дела **№ 03-07/173-2018**, возбужденного в отношении ООО «НОП «ФАРБ» (ИНН 1215181831, ОГРН 1141215004480, ул.Машиностроителей, д.16а, каб.7, г.Йошкар-Ола, РМЭ, 424020) по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров на оказание охранных услуг без проведения конкурентных процедур (решение Марийского УФАС России от 05.10.2018 по делу №03-24/26-2018), в присутствии представителя ООО «НОП «ФАРБ» М,

установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 03-07/173-2018 в отношении ООО «НОП «ФАРБ» по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров на оказание охранных услуг без проведения конкурентных процедур, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении № 03-07/173-2018 от 19 декабря 2018 года составлен ведущим специалистом- экспертом аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Журавлевой Н.В. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ.

Протокол составлен в присутствии ООО «НОП «ФАРБ» Б, надлежащим образом извещенного о дате, месте, времени рассмотрения дела.

Уведомление о составлении протокола от 04.12.2018 №03-07/9233 направлено в адрес ООО «НОП «ФАРБ», получено 07.12.2018, о чем свидетельствует почтовое уведомление.

Копия протокола № 03-07/173-2018 с указанием даты, времени и места рассмотрения дела вручена лично законному представителю ООО «НОП «ФАРБ» 19.12.2018.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка», ООО «НОП «ФАРБ» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в заключении договоров на оказание охранных услуг без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с Уставом государственного унитарного предприятия Республики Марий Эл «Лечебно-оздоровительный комплекс «Лесная сказка», утвержденного приказом ГУП РМЭ «ХОЗУ Правительства Республики Марий Эл» от 30.06.2003 №129, учредителем предприятия выступает Республика Марий Эл, функции учредителя предприятия выполняют Министерство государственного имущества Республики Марий Эл и ГУП Республики Марий Эл «ХОЗУ Правительства Республики Марий Эл». Также согласно пункту 3.1 Устава, имущество предприятия находится в государственной собственности Республики Марий Эл, принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения.

Государственное унитарное предприятие Республики Марий Эл «Лечебно-оздоровительный комплекс «Лесная сказка» в соответствии со статьей 2 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и пунктом 1.5 Устава является коммерческой организацией, целью деятельности предприятия является осуществление деятельности для решения социальных задач. Предприятие осуществляет следующие виды деятельности: организация семейного и детского отдыха, опытно-экспериментальная работа по развитию новых эффективных форм организации отдыха и оздоровления детей и взрослого населения, разработка и реализация образовательно-воспитательных программ в условиях загородного оздоровительного лагеря и другие (п.2.2 Устава).

Согласно представленным в материалы дела отчетам о финансовых результатах ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» в течение 2017-2018гг. предприятием получена прибыль от осуществления деятельности.

Таким образом, ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» является коммерческой организацией, извлекающей прибыль от осуществляемой деятельности.

В силу части 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с частью 4 статьи 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.

В силу пункта 7 части 3 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) к государственным заказчикам, на которых распространяются требования данного закона, относятся в том числе государственное предприятие осуществляющие закупки.

В соответствии с частью 2.1 *статьи 15 Закона о контрактной системе государственные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требовании Закона о контрактной системе.*

Таким образом, ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» в силу своей организационно-правовой формы является заказчиком в соответствии с определением, данным в Законе о контрактной системе и должно соблюдать требования указанного закона.

В силу части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно частям 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика,

исполнителя).

В силу части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Статьей 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Так, в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе допускается осуществление закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

При изучении материалов установлено, что между ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» в течение 2017-2018гг. заключались договоры на оказание охранных услуг, стоимостью менее 100 тыс. рублей, сведения о которых приведены в таблице:

Сведения о дате, номере заключенного договора	Предмет договора	Период, в который оказываются услуги	Сумма договора, руб.
от 27.09.2017 №5/2017	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	01.10.2017-31.10.2017	97000,00
от 31.10.2017 №6/2017	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.11.2017-30.11.2017	97000,00
от 28.11.2017 №9/2017	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.12.2017-31.12.2017	97000,00

от 27.12.2018 №12/2017	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.01.2018-31.01.2018	98565,00
от 30.01.2018 №1/2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.02.2018-28.02.2018	97000,00
от 28.02.2018 №2/2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.03.2018-31.03.2018	97000,00
от 30.03.2018 №4/2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика)	01.04.2018-30.04.2018	97000,00
№8/2018 от 30.04.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	01.05.2018-31.05.2018	97000,00
№9/2018 от 30.05.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	01.06.2018-15.06.2018	97500,00
№11/2018 от 14.06.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	16.06.2018-30.06.2018	97500,00
№17 от 01.07.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на	01.07.2018-10.07.2018	79280,00

№18 от 27.06.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	11.07.2018-20.07.2018	79280,00
№19/2018 от 28.06.2018	Оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте)	21.07.2018-31.07.2018	79280,00

Всего за рассматриваемый 2017 год заключено 3 договора на сумму 291 000,00 рублей, в 2018 году – 10 договоров на сумму 919405,00 рублей.

В соответствии с условиями договоров ООО «НОП «ФАРБ» осуществляет охрану объекта ГУП РМЭ «Лесная сказка» по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Сурок, оказывая следующие услуги: защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте.

Предметом заключенных между ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» договоров является оказание охранных услуг (защита жизни и здоровья, охрана объектов и имущества Заказчика, обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объекте) на одном и том же объекте заказчика ГУП РМЭ «ЛОК Лесная сказка» РМЭ, Медведевский район, п. Сурок), при этом договоры заключались непрерывно, каждый раз на определенный малый промежуток времени на основании пункта 4 части 1 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».

Из материалов судебных дел № А38-11406/2017, №А38-1530/2018, №А38-1531/2018, №А38-1633/2018, № А38-1634/2018, №А38-4362/2018, №А38-4363/2018, №А38-5711/2018 следует, что суммы за оказанные охранные услуги взыскиваются с ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» в пользу охранных организаций, в том числе ООО «НОП «ФАРБ».

Из заключенных договоров следует, что ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» имеет постоянную потребность в охранных услугах на своих объектах, что подтверждается непрерывностью заключения договоров, одним и тем же количеством штатных единиц охранников, требующихся для охраны каждого объекта. Так, из заключенных договоров в течение 2014-2018гг. на

оказание охранных услуг следует, что в осенне – зимний, весенний период для обеспечения охраны объекта ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» требуется 2 штатных единицы, в летний период – 4-6 штатных единиц, что подтверждается представленными в материалы дела договорами об оказании охранных услуг между предприятием и ООО «НОП «ФАРБ» в течение 2017-2018гг., между предприятием и иными охранными организациями в течение 2014-2017гг. Кроме того, в соответствии с паспортом безопасности ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка», утвержденном 28.06.2018, предусмотрена следующая численность подразделения охраны на объекте предприятия -2, в летнее время - 6.

Принимая во внимание тождественность предмета заключенных договоров, временной интервал, в течение которого были заключены договоры (1 месяц и менее, например, в течение июля 2018 года - 10 дней), единую цель договоров – выполнение охранных услуг на одном и том же объекте, можно сделать вывод о том, что сделки намеренно были разбиты на суммы до 100 000 рублей в целях обеспечения формальной возможности не проведения конкурентных процедур и заключения договоров с единственным поставщиком.

Уход ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» от проведения конкурентных процедур длился на протяжении 2017-2018гг.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение договора в обход закона

предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 Гражданского кодекса РФ).

ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка», так и ООО «НОП «ФАРБ» не могли не знать о необходимости проведения конкурентных процедур на право оказания охранных услуг.

ООО «НОП «ФАРБ», являясь активным участником проведения конкурентных процедур (всего общество приняло участие в 20 закупках, за последний год – в 14 конкурентных процедурах), не могло не знать о необходимости проведения конкурентных процедур и заключения договоров (контрактов) на оказание охранных услуг только по итогам проведения конкурентных процедур.

Заключение указанных договоров оказания охранных услуг свидетельствует о наличии волеизъявления как ООО «НОП «ФАРБ», так и ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» о заключении рассматриваемых сделок, достижении и заключении антиконкурентного соглашения.

Предприятие имело возможность планировать проведение конкурентных процедур по следующим основаниям.

Планирование закупок осуществляется государственными унитарными предприятиями в соответствии с положениями статьи 17 Закона о контрактной системе. Так, в силу части 8 статьи 17 Закона о контрактной системе, план закупок формируется государственными унитарными предприятиями в соответствии с требованиями статьи 17 Закона о контрактной системе при планировании финансово-хозяйственной деятельности государственного унитарного предприятия и утверждается в течение десяти рабочих дней после утверждения соответственно плана финансово-хозяйственной деятельности бюджетного учреждения, государственного унитарного предприятия.

Предприятие знает о количестве штатных единиц, требующихся для оказания охранных услуг в тот или иной период времени (осенне-зимний, весенний летний периоды). Кроме того, например, на июль 2018 года предприятие и общество заключили 3 договора на оказание охранных услуг на срок 10 и 11 дней каждый, общая сумма по трем договорам составляет 237 840,00 рублей. При этом два из указанных договоров были заключены с разницей в 1 день (№18 от 27.06.2018 и №19/2018 от 28.06.2018). Указанное также опровергает доводы общества о невозможности планирования объема оказываемых услуг.

Оплата за оказанные услуги производится предприятием независимо от вида заключенного договора – государственный контракт или договор на осуществление охранных услуг.

Таким образом, предприятие в случае заключения договоров с единственным поставщиком и в случае заключения государственных контрактов по итогам проведения конкурентных процедур исполняет финансовые обязательства по оплате за оказанные охранные услуги. Также при планировании проведения конкурентных процедур, предприятие имело возможность установить условие об оплате оказанных услуг по факту их оказания, то есть в конце каждого календарного месяца, либо после истечения определенного периода.

В соответствии с Законом о контрактной системе предусмотрена обязанность для унитарных предприятий осуществлять закупки товаров и услуг в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе путем проведения конкретных процедур.

При рассмотрении материалов дела не установлено исключительных обстоятельств, связанных с предметом закупки, условиями оказания охранных услуг, характеристиками объектов охраны, определяющих выбор охранной организации ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» именно ООО «НОП «ФАРБ», и дающих возможность заключать договоры с единственным поставщиком на основании статьи 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 29.06.2018 №174-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), который начал действовать с 29.06.2018, унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе, в случае осуществления закупок без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

12.09.2018 приказом ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» №147 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка», 13.09.2018 указанное положение опубликовано на портале zakupki.gov.ru. В соответствии с указанным Положением, определены условия, при которых предприятием может проводится закупка у единственного поставщика (пункт 4.10.1.).

Однако рассматриваемые договоры на оказание охранных услуг (кроме

договора от 01.07.2018 №17) заключены были до предоставления возможности унитарным предприятиям проведения закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Также в договорах оказания охранных услуг, заключенных между сторонами, прямо указано, что взаимоотношения сторон возникли в рамках Закона о контрактной системе.

Таким образом, отношения сторон ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» регулировались исключительно Законом о контрактной системе.

О возможности проведения конкурентных процедур свидетельствует и тот факт, что ранее ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» заключило государственный контракт на оказание охранных услуг в период с 04.04.2017 по 30.09.2017 с ООО «НОП «ФАРБ» на основании проведенного электронного аукциона (от 24.03.2017 №0508200000217000003). Стоимость оказания охранных услуг ООО «НОП «ФАРБ» на объектах заказчика по условиям государственного контракта, заключенного по результатам проведения аукциона, ниже, чем стоимость аналогичных услуг в течение времени, в которое заключались договоры на охрану объектов. Так, например, стоимость оказания услуг по заключенному между сторонами государственному контракту за период с 01.09.2017 по 30.09.2017 составила 88 800,00 рублей (2 поста охраны), по заключенному между сторонами договору за период с 01.10.2017 по 31.10.2017 составила 97 000,00 рублей (2 поста охраны).

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.03.2015 № 272 «Об утверждении требований к антитеррористической защищенности мест массового пребывания людей и объектов (территорий), подлежащих обязательной охране войсками национальной гвардии Российской Федерации, и форм паспортов безопасности таких мест и объектов (территорий)» (далее – Постановление №272) в местах массового пребывания людей устанавливаются следующие категории мест массового пребывания людей: а) место массового пребывания людей 1 категории - место массового пребывания людей, в котором при определенных условиях может одновременно находиться более 1000 человек; б) место массового пребывания людей 2 категории - место массового пребывания людей, в котором при определенных условиях может одновременно находиться от 200 до 1000 человек; в) место массового пребывания людей 3 категории - место массового пребывания людей, в котором при определенных условиях может одновременно находиться от 50 до 200 человек (пункт 10). Антитеррористическая защищенность мест массового пребывания людей обеспечивается в том числе путем организации физической

охраны людей (пункт 24 Постановления №272).

Объект охраны ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» относится к объектам, на которых должна обеспечиваться антитеррористическая защищенность. Для ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» утвержден паспорт безопасности объекта учреждения ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» по адресу Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Сурок, с категорией объекта- вторая, в соответствии с которым определены перечни потенциально опасных объектов, перечни критических элементов объекта, возможные места и способы проникновения террористов на объект (территорию), установлены силы и средства, привлекаемые для обеспечения антитеррористической защищенности объекта (территории).

В соответствии с пунктом 32 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» частная охранная деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии со статьей 11.2 Закона РФ от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» предоставление лицензий на осуществление частной охранной деятельности производится федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере частной охранной деятельности, или его территориальным органом. Лицензия предоставляется сроком на пять лет и действует на всей территории Российской Федерации. Правительством Российской Федерации утверждается положение о лицензировании частной охранной деятельности, в котором устанавливаются порядок лицензирования данного вида деятельности и перечень лицензионных требований по каждому виду охранных услуг, предусмотренных частью третьей статьи 3 настоящего Закона.

Лицензионными требованиями при осуществлении частных охранных услуг в соответствии с постановлением Правительства РФ от 23.06.2011 №498 «О некоторых вопросах осуществления частной детективной (сыскной) и частной охранной деятельности» (вместе с «Положением о лицензировании частной детективной (сыскной) деятельности», «Положением о лицензировании частной охранной деятельности», «Правилами ведения реестра лицензий на осуществление частной охранной деятельности и предоставления сведений из него», «Правилами уведомления частной охранной организацией органов внутренних дел о начале и об окончании оказания охранных услуг, изменении состава учредителей (участников)»), являются: наличие у юридического лица, обратившегося в лицензирующий орган с заявлением о предоставлении лицензии (далее - соискатель лицензии), или юридического лица, имеющего лицензию (далее - лицензиат), уставного капитала, сформированного в соответствии с требованиями статьи 15(1) Закона

Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», соответствие соискателя лицензии (лицензиата) и его учредителей (участников) требованиям статьи 15(1) Закона Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», соответствие руководителя соискателя лицензии (лицензиата) требованиям статьи 15(1) Закона Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации», соблюдение лицензиатом требований, предусмотренных статьей 11, частями первой - третьей (в случае оказания охранных услуг с использованием видеонаблюдения, а также оказания охранных услуг в виде обеспечения внутриобъектового и (или) пропускного режимов), седьмой и восьмой статьи 12 Закона Российской Федерации «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации».

В рамках рассмотрения дела №03-24/26-2018 Марийским УФАС России согласно Порядку проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденном приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее-Порядок) проведен анализ (обзор) состояния конкуренции на рынке охранных услуг Республики Марий Эл.

По смыслу главы 10 Порядка обзор рынка включает в себя следующие этапы: определение временного интервала исследования товарного рынка; определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства; определение географических границ товарного рынка; установление факта наличия конкурентных отношений между участниками соглашения.

В рамках проведенного анализа (обзора) состояния конкуренции на рынке охранных услуг Марийским УФАС России установлено, что в период 2017-2018гг., на территории Республики Марий лицензии на осуществление частной охранной деятельности имели 81 организация (ответ Отдела Росгвардии по Республике Марий Эл от 02.07.2018 вх. №6291). Кроме того, 18 охранных организаций, зарегистрированных на территории Республики Марий Эл, имели право оказывать охранные услуги в виде охраны объектов и имущества, а также обеспечение внутриобъектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности (ООО Охранное Агентство «Лига», ООО ЧОП «Кобальт», ООО ОП «Бастион», ООО ОП «Вымпел», ООО ЧОП «Гранит», ООО ЧОП «Охрана», ООО НОП (ЧОП) «ФАРБ-М», ООО НОП (ЧОП) «ФАРБ», ООО «ЧОП «Секьюрити-Профи», ООО ЧОП «Эрго-Плюс», ООО ЧОП «Барс», ООО ОА «Секрециум», ООО «ЧОП Антей», ООО НОП

«Цербер-М», ООО ОП «Триада», ООО ОА «Тайна-Сервис-Волжск», ООО ЧОП «Сатурн», ООО ЧОО «Холдинг-Безопасность Марий Эл»).

Кроме того, Марийским УФАС России установлено, что деятельность по предоставлению частных охранных услуг на территории Республики Марий Эл осуществляли и иные организации, зарегистрированные на территории иных субъектов РФ, например, ООО «ЧОП «Скиф».

Таким образом, рынок оказания частных охранных услуг в Республике Марий Эл является открытым и конкурентным. Осуществлять данную деятельность имеют право хозяйствующие субъекты, имеющие лицензию на оказание охранных услуг.

На основании изложенного следует, что оказание услуг охраны объектов и имущества, а также обеспечение внутри объектового и пропускного режимов на объектах, в отношении которых установлены обязательные для выполнения требования к антитеррористической защищенности, осуществляют ООО Охранное Агентство «Лига», ООО ЧОП «Кобальт», ООО ОП «Бастион», ООО ОП «Вымпел», ООО ЧОП «Гранит», ООО ЧОП «Охрана», ООО НОП (ЧОП) «ФАРБ-М», ООО НОП (ЧОП) «ФАРБ», ООО «ЧОП «Секьюрити-Профи», ООО ЧОП «Эрго-Плюс», ООО ЧОП «Барс», ООО ОА «Секрециум», ООО «ЧОП Антей», ООО НОП «Цербер-М», ООО ОП «Триада», ООО ОА «Тайна-Сервис-Волжск», ООО ЧОП «Сатурн», ООО ЧОО «Холдинг-Безопасность Марий Эл», которые являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, действующими на одном товарном рынке.

Марийским УФАС России проведен опрос иных хозяйствующих субъектов, действующих на рынке оказания охранных услуг, из ответов которых следует, что они имели возможность участвовать в конкурентных процедурах на оказание охранных услуг на объектах ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и оказывать данные услуги на объекте ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» (ответ ООО Охранное Агентство «Лига» от 06.08.2018 №8100, ответ ООО ЧОП «Антей» от 06.08.2018 №8119, ответ ООО ОП «Бастион» от 07.08.2018 вх.№8135, ответ ООО ОА «Секрециум» от 07.08.2018 вх.№8147, ответ ООО ЧОП «Сатурн» от 09.08.2018 вх.№8888, ответ ООО ОА «Тайна-Сервис-Волжск» от 09.08.2018 №77, ответ ООО ОП «Вымпел» от 09.08.2018 №8823).

Так, ООО Охранное Агентство «Лига» в письменных пояснениях от 06.08.2018 №8100 пояснило, что заключение договоров на оказание охранных услуг ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» с одним и тем же контрагентом без проведения конкурентных процедур неоднократно фактически непрерывно обеспечивало оказание охранных услуг на объекте заказчика, что нарушает права и законные интересы общества.

Также ООО ЧОП «Антей» в письменных пояснениях от 06.08.2018 №8119 указало, что имеет возможность оказывать все виды охранных услуг, разрешенных в соответствии с Законом РФ от 11.03.1992 №2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» и фактически общество участвует в электронных торгах, по результатам общество осуществляло охрану 5 объектов в 2017 году, 1 объекта в 2018 году. Заключение договоров между ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» нарушает права и законные интересы общества, поскольку лишает возможности стать победителем по итогам электронного аукцион и получить прибыль от оказания услуг.

ООО ОП «Бастион» в письме от 07.08.2018 вх. №8135 указало, что отсутствие проведения конкурентных процедур влечет нарушение прав и законных интересов общества, общество имело возможность оказывать услуги на объектах заказчика.

Также ООО ОА «Секрециум» в письме от 07.08.2018 вх. №8147 указало, что имеет лицензию на оказание охранных услуг с необходимыми разрешенными видами охранных услуг, опыт работы по осуществлению охраны аналогичных объектов. Заключение договоров между ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» на оказание охранных услуг без проведения конкурентных процедур нарушает права и законные интересы общества, поскольку нарушает право на добросовестную конкуренцию, направлено на исключение с рынка потенциального участника закупок.

Заключение договоров на оказание охранных услуг стоимостью до 100 тыс. рублей обеспечило непрерывное оказание охранных услуг на объекте ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» одним хозяйствующим субъектом - ООО «НОП «ФАРБ» в течение нескольких месяцев октября 2017 года – июля 2018 года.

На основании изложенного, действия ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» по заключению договоров на оказание охранных услуг привели к ограничению конкуренции на рынке оказания охранных услуг.

Действия предприятия и общества обеспечили ООО «НОП «ФАРБ» приоритетное положение на рынке оказания охранных услуг по сравнению с иными хозяйствующими субъектами.

Таким, образом, действия ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ» по заключению договоров на оказание охранных услуг без проведения конкурентных процедур являются нарушением части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов 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), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

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

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «НОП «ФАРБ» мер

по исполнению публично-правовых обязательств в сфере антимонопольного законодательства, по недопущению правонарушения и невозможности его предотвращения, в материалах дела отсутствуют.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные по делу доказательства в их взаимной связи и совокупности, считает, что ООО «НОП «ФАРБ» не приняло всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от участника правоотношений по соблюдению требований антимонопольного законодательства, а, следовательно, в действиях ООО «НОП «ФАРБ» имеется вина в совершении административного правонарушения.

Место совершения административного правонарушения: *Республика Марий Эл.*

Время совершения административного правонарушения: данное правонарушение является длящимся и по правилам части 2 статьи 4.5 КоАП РФ временем его совершения является период с 27.09.2017 по 31.07.2018 (период, в который были заключены и действовали договоры оказания охранных услуг, заключенные предприятием с ООО «НОП «ФАРБ»).

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 14 постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснил, что длящемся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей. Днем обнаружения длящегося административного правонарушения считается день, когда должностное лицо, уполномоченное составлять протокол об административном правонарушении, выявило факт его совершения.

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «НОП «ФАРБ» и предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения – общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием хозяйствующих субъектов, связанные с соглашениями, недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством;

- объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, состоит в заключении соглашения между ГУП РМЭ

«ЛОК «Лесная сказка» и ООО «НОП «ФАРБ», которое привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

- субъект – ООО «НОП «ФАРБ»;

- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «НОП «ФАРБ» имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, но не были приняты все зависящие меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «НОП «ФАРБ», имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в пункте 18 постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», 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.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками

того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ООО «НОП «ФАРБ», выразившиеся в заключении соглашения с ГУП РМЭ «ЛОК «Лесная сказка» привели к ограничению конкуренции на рынке оказания охранных услуг.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «НОП «ФАРБ» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность. Все вышеуказанные обстоятельства учитываются в совокупности при назначении наказания за административное правонарушение.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ООО «НОП «ФАРБ» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для признания его малозначительным.

При назначении административного наказания антимонопольный орган руководствуется Методическими рекомендациями ФАС России от 13.07.2015 № ИА/34839/15 по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.311, 14.312, 14.32 и 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При расчете штрафа Марийское УФАС России учитывает сведения о размере выручки общества, полученной в 2017 году, а также выручки общества от оказания услуг охраны на объекте ГУП РМЭ «Лесная сказка» в 2017 году. При этом размер выручки общества от оказания охранных услуг ГУП РМЭ «Лесная сказка» не превышает 75% совокупного объема суммы выручки общества.

Таким образом, должностное лицо Марийского УФАС России, с учетом

конкретных обстоятельств дела, учитывая характер допущенного ГУП РМЭ «Лесная сказка» нарушения, считает возможным назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста) тысяч рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 4 ст. 14.32, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ст. 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПостановилА:

Привлечь ООО «НОП «ФАРБ» (ИНН 1215181831, ОГРН 1141215004480, ул.Машиностроителей, д.16а, каб.7, г.Йошкар-Ола, РМЭ, 424020) к административной ответственности по части 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787, КПП 121501001, ОКАТО 88401000000

Наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России)

Банк получателя – ГРКЦ НБ Республики Марий Эл Банка России г. Йошкар-Ола

БИК банка 048860001, счет получателя 40101810100000010001

код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

УИН 16142123100001501174

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

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд **в течение 10 дней 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.

Приложение: копия квитанции.

Заместитель руководителя

начальник отдела

В.В. Чернова