ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном

правонарушении № 22/04/14.32-78/2019 и проведении

административного расследования

«21» июня 2019 г. г. Москва

Я, <...>, рассмотрев решение по делу № 1 11 8/00-22-18 о нарушении антимонопольного законодательства Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области (ИНН 3015068399; 414000, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Набережная 1 мая, д. 96), государственным казенным учреждением Астраханской области «Управление по капитальному строительству Астраханской области»[1] (ИНН 3015089342; 414040, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Раскольникова, д. 10, В; далее — ГКУ АО «УКС АО»), обществом с ограниченной ответственностью Производственно коммерческая фирма «Жилищное строительство и транспорт» (ИНН 3025003552; 414024, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Сахалинская, д. 7 офис 25; далее — ООО ПКФ «Жилстройтранс») и обществом с ограниченной ответственностью Производственно коммерческая фирма «Астрастрой» (ИНН 3016054166; 414000, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Кирова, д. 55 А, офис 307; далее — ООО ПКФ «Астрастрой»), руководствуясь частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-11-8/00-22-18 вынесено решение о нарушении антимонопольного законодательства (исх. ФАС России от 24.09.2018 № 22/76282/18), согласно которому Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области (далее — Министерство), ГКУ АО «УКС АО» и ООО ПКФ «Астрастрой» признаны нарушившими статью 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и

хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

ФАС России установлен факт заключения и реализации антиконкурентного соглашения между Министерством, являющимся органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, подведомственной ему организацией ГКУ АО «Астраханьавтодор», осуществляющей отдельные функции органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, и хозяйствующим субъектом ООО ПКФ «Астрастрой». Результатом указанного антиконкурентного соглашения стало ограничение конкуренции при проведении закупочных процедур №№ 0825200001817000016, 0825200001817000017, 0825200001817000018, 0825200001817000019 (далее — торги, рассматриваемые торги, закупки).

О заключении и реализации антиконкурентного соглашения свидетельствуют следующие обстоятельства:

1) Министерство оказывало содействие государственному заказчику ГКУ АО «Астраханьавтодор» при совершении им действий, признанных несоответствующими положениям 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), что установлено решением комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № П-57\17 от 02.06.2017[2].

Министерством была запрошена аукционная документация (в процессе ее подготовки) у государственного заказчика на согласование, и затем в нее были внесены соответствующие коррективы[3],

2) При проведении внеплановых выездных проверок Министерства[4] и ГКУ АО «Астраханьавтодор»[5] обнаружены документы[6] и получено объяснение <...>, подтверждающие причастность Министерства к увеличению начальной максимальной цены контрактов (далее - НМЦК) рассматриваемых торгов вследствие объединения изначально предложенных четырнадцати лотов в шесть более крупных.

Указанное обстоятельство подтверждается протоколом опроса бывшего начальника отдела капитального строительства ГКУ АО «Астраханьавтодор» <...>[7], проведенного оперуполномоченным УФСБ России по Краснодарскому краю.

3) Наличие «кадровой» взаимосвязи между Министерством и

победителем рассматриваемых торгов ООО ПКФ «Астрастрой»: заместитель председателя правительства Астраханской области – <...> (в должности с 20.02.2017) с 01.08.2011 по 09.11.2016 являлся директором ООО ПКФ «Астрастрой».

Кроме того, учредителем ООО ПКФ «Астрастрой» с 11.01.2010 по 24.03.2017 являлась <...> - <...>.

4) Возможность подготовки ГКУ АО «Астраханьавтодор» документов от имени Министерства, что подтверждается тем, что на рабочем компьютере секретаря ГКУ АО «Астраханьавтодор» <...> в ходе проведения осмотра в рамках внеплановой выездной проверки обнаружен официальный бланк министра строительства и жилищно-коммунального хозяйства Астраханской области в формате doc.

Установлено, что ООО ПКФ «Астрастрой» имело возможность для соблюдения правил и норм, закрепленных Законом о защите конкуренции, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП).

Таким образом, в действиях ООО ПКФ «Астрастрой» имеются признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Признаки административного правонарушения в виде заключения недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения усматриваются в период с 31.03.2017 по 23.05.2017[8].

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

На начало рассматриваемого периода, в момент заключения антиконкурентного соглашения действовала норма КоАП РФ, изложенная в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в соответствии с которой административная ответственность за данное правонарушение была предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Санкция по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ предусматривала наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от одной

сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, 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) — в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Санкция по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ в действующей редакции[9] предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц в размере 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), - 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.

В соответствии с частью 2 статьи 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу.

Норма КоАП РФ, изложенная в действующей редакции, установленной Федеральным законом от 17.04.2017 № 74-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных

правонарушениях», смягчает административную ответственность, улучшает положение лица, совершившего административное правонарушение, и, следовательно, имеет обратную силу.

Таким образом, в отношении ООО ПКФ «Астрастрой» необходимо применять положения КоАП РФ в действующей редакции, изложенной Федеральном законе от 17.04.2017 № 74-ФЗ.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1.
    1.
        1. Возбудить в отношении ООО ПКФ «Астрастрой» (ИНН 3016054166, ОГРН 1073016004027, дата регистрации в качестве юридического лица — 31.08.2007; адрес: 414000, Астраханская обл., г. Астрахань, ул. Кирова, д. 55 А офис 307) дело по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения и участия в нем, что привело к ограничению конкуренции на рынке по строительству ремонту автомобильных дорог общего пользования на территории Астраханской области, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.
        2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ООО ПКФ «Астрастрой» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие сведения (документы и материалы), заверенные надлежащим образом:

3.1 Информацию о наличии смягчающих административную ответственность обстоятельств, о причинах и условиях, способствовавших совершению административного правонарушения.

3.2 Сведения о размере суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг), определяемые в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса Российской Федерации (без НДС и без учета

внереализационных доходов), за 2016-2018 годы.

3.3 Отчет о прибылях и убытках за 2016-2018 годы.

4. Законному представителю ООО ПКФ «Астрастрой» явиться «15» июля 2019 г. в 15 час. 30 мин. по адресу: 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, (Управление по борьбе с картелями ФАС России, <...>) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 22/04/14.32-78/2019, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

<...>

<...>

1Определением ФАС России от 18.06.2018 № 22/44481/18 в качестве ответчика по делу привлечено государственное казенное учреждение Астраханской области «Управление по капитальному строительству Астраханской области» - правопреемник ГКУ АО «Астраханьавтодор», которое прекратило деятельность юридического лица путем реорганизации в форме присоединения к ГКУ АО «УКС АО»,

2Решение комиссии ФАС России по контролю в сфере закупок № П 57\17 от 02.06.2017 о результатах проведения внеплановой проверки соблюдения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

3Из объяснения <...>, полученного в ходе проведения внеплановой выездной проверки ГКУ ОА «Астраханьавтодор» (приказ ФАС России от 04.08.2017 № 1029/17).

4Приказ ФАС России № 1028/17 от 04.08.2017

5Приказ ФАС России № 1029/17 от 04.08.2017

6Письмо ГКУ АО «Астраханьавтодор» <...> от 03.03.2017 № 435; Письмо Министерства от 03.03.2017 № 11-01-01/1607 (подписано <...>), в котором количество лотов сокращено до 6; Письмо от 14.03.2017 № 533 и ответы на него (редактирование технической документации).

7<...> занимала должность <...> ГКУ АО «Астраханьавтодор» с 2015 г. по март 2017 г.

8С даты опубликования первого извещения о проведении электронного аукциона № 0825200001817000016 по дату заключения контракта по итогам торгов № 0825200001817000019.

9Федеральный закон от 17.04.2017 № 74-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях».