

**ПРОТОКОЛ № 012/04/14.32-566/2022**

**об административном правонарушении**

29 июля 2022 года

г. Йошкар-Ола,

ул. Волкова, д. 164, каб. № \_\_\_\_

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ по факту нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в заключении соглашения с ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в отношении юридического лица:

- общества с ограниченной ответственностью «Тиса» (далее – ООО «Тиса») (Юридический адрес: 4240070, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Крылова, д. 53А, пом. 1, <...>)

**Место, время совершения и событие административного правонарушения.**

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ повodom к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Так, согласно решению от 04.04.2022 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/11-1066/2021 в действиях ООО «Тиса» установлено нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при заключении и исполнении договоров от 01.05.2021 № 71 на возмездное оказание услуг, от 01.05.2021 № 72 безвозмездного пользования мобильным асфальтовым заводом М-60 (далее также - АБЗ), 2 бытовками для охран, погрузчиком Nissan №15, автокраном Ивановец гос. номер K428CB12.

Частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/11-1066/2021 установлены следующие обстоятельства.

01.05.2021 между ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ был заключен договор на возмездное оказание услуг №71, согласно которому ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ взяло на себя обязательства по изготовлению асфальтобетонной смеси в количестве 5000 тонн, стоимость 1 тонны асфальта составляет 100 рублей.

Согласно договору безвозмездного пользования №72 от 01.05.2021 ООО «Тиса» для изготовления асфальтобетонной смеси передало в пользование ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ мобильный асфальтовый завод М-60 (далее также - АБЗ), 2 бытовки для охран, погрузчик Nissan №15, автокран Ивановец гос. номер K428CB12.

Из письма ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ от 28.10.2021 следует, что асфальтовый завод М-60 расположен на не режимной территории колонии, площадь занятая мобильным асфальтовым заводом составляет около 11000 кв. м.

Согласно представленным пояснениям, ранее между продавцом АБЗ ООО «Волгаспецстрой» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ были заключены договора оказания услуг и безвозмездного пользования. При смене собственника, в результате продажи имущества с торгов, было принято совместное решение не менять налаженную схему работы, и данные договора перезаключили на ООО «Тиса».

Так, согласно письму ООО «Тиса» от 28.10.2021 АБЗ был приобретен по договору от 06.03.2020 у ООО «Волгаспецстрой» в лице конкурсного управляющего Казанцева Д.С.

В соответствии с пояснениями ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ в письме от 28.10.2021 и УФСИН России по РМЭ в письме от 02.11.2021 обоснованием (целью) заключения указанных договоров являлось привлечение осужденных к труду в соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 21.07.1993 №5471-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (далее – Закон № 5471-1).

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона № 5471-1 исправительные учреждения обязаны обеспечивать привлечение осужденных к труду.

В соответствии с статьей 18 Закона № 5471-1 центры трудовой адаптации осужденных и производственные (трудовые) мастерские являются структурными подразделениями учреждений, исполняющих наказания, и реализуют требования уголовно-исполнительного законодательства Российской Федерации в части организации профессионального обучения осужденных, привлечения их к труду и закрепления у них трудовых навыков.

Примерное положение о центре трудовой адаптации осужденных, учебно-производственной (трудовой) мастерской и лечебно-производственной (трудовой) мастерской утверждается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в

сфере исполнения уголовных наказаний.

Деятельность центров трудовой адаптации осужденных и производственных (трудовых) мастерских представляет собой инициативную самостоятельную производственную деятельность (собственную производственную деятельность) учреждений, исполняющих наказания, осуществляемую на свой риск и под установленную настоящим Законом ответственность в целях исполнения требований уголовно-исполнительного законодательства Российской Федерации об обязательном привлечении осужденных к труду. Номенклатура основных видов деятельности, связанных с трудовой адаптацией осужденных, определяется Правительством Российской Федерации.

Согласно, ответу на запрос (исх. №02-16/304 от 27.10.2021) ФКУ «Исправительная колония №4 УФСИН России по Республике Марий Эл» для исполнения договора № 71 от 01.05.2021 к работам на участке по изготовлению асфальтобетонной смеси был привлечен один осужденный <...>, и три сотрудника ООО «Тиса» - начальник участка АБЗ, сварщик и водитель погрузчика.

Между тем, согласно представленным сведениям, осужденный <...> на мобильном асфальтном заводе выполняет только работы по уборке территории, техническому обслуживанию мобильного асфальтного завода, контролю за изготовлением асфальтобетонной смеси.

Кроме того, ООО «Тиса» в письме от 27.10.2021 также указывает на то, что деятельность на АБЗ осуществляют сотрудники ООО «Тиса» в количестве 2-3 человек для оказания услуги по изготовлению асфальтобетонной смеси.

Из указанного следует, что на земельном участке, находящемся в государственной собственности и в ведении ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ находится мобильный асфальтовый завод, производство асфальта на котором фактически осуществляют работники ООО «Тиса», а не осужденные.

Правового обоснования и иных доказательств необходимости заключения договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, ООО «Тиса» в материалы дела не представлено.

Таким образом, исходя из указанных обстоятельств данные действия ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ являются по своей сути действиями, направленными для придания факта законности (прикрытие сделки по аренде земельного участка) расположения на земельном участке, находящимся в государственной собственности мобильного асфальтового завода, собственником которого является ООО «Тиса».

Согласно статье 170 Гражданского кодекса Российской Федерации [притворная сделка](#), то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Вместе с тем, согласно статье 39.6 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в аренду осуществляется на торгах, проводимых в форме аукционов, за исключением закрытого перечня случаев, когда предоставление земельных участков осуществляется без торгов, установленных пунктом 2 статьи 39.6 ЗК РФ.

Оснований для предоставления земельного участка без торгов для производства асфальтобетонной смеси и (или) находящегося в ведении исправительных учреждений вышеуказанным пунктом не предусмотрено.

Из пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

С учетом изложенного, между ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ по предварительной договоренности и в последующем при подписании договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 заключено соглашение о предоставлении земельного участка на территории ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, площадью 11000 кв. м. в аренду без проведения конкурсных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

В силу положений части 4 статьи 11 Закона 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 соответствии с пунктом 5 статьей 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект - 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.

Следовательно, ООО «Тиса» является хозяйствующим субъектом в понимании Закона о защите конкуренции.

Пунктом 1.2 Устава ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ (далее – Устав) собственником имущества Учреждения является Российская Федерация в лице ФСИН России.

Согласно пункту 1.9 Устава учреждение вправе самостоятельно пользоваться имуществом, закрепленным за ним Учредителем на праве оперативного управления, от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, выступать в качестве истца и ответчика в судах.

В соответствии с пунктом 1.10 Устава учреждение не преследует цели получения прибыли, но вправе заниматься приносящей доход деятельностью, способствующей выполнению им основных целей и задач в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании чего ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ является также хозяйствующим субъектом в понимании Закона о защите конкуренции.

Согласно ответу Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской Республике и Пензенской области (вх. № 853 от 02.02.2022) за ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ на праве постоянного (бессрочного) пользования закреплено два земельных участка:

- с кадастровым номером 12:04:0000000:538, площадью 95258 кв. м. расположенный по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Лесной, ул. Лесная, д. 1.

- с кадастровым номером 12:04:0240103:41, площадью 634903 кв. м. расположенный по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Лесной примерно в 500 м на юго-восток от дома 3.

В силу пункта 3 статьи 269 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования не вправе распоряжаться этими земельными участками. Таким образом, действующим законодательством установлен прямой запрет на распоряжение земельным участком лицом, которому он предоставлен в постоянное (бессрочное) пользование.

Размещение оборудования мобильного асфальтобетонного завода с помещениями для охраны (бытовки) в количестве 2 шт. на земельном участке и использование земельного участка, предоставленного Учреждению, ООО «Тиса» с МТУ не согласовывалось (соответствующие обращения не поступали).

Таким образом, заключив договоры от 01.05.2021 № 71 на возмездное оказание услуг, от 01.05.2021 № 72 безвозмездного пользования мобильным асфальтовым заводом М-60 (далее также - АБЗ), 2 бытовками для охран, погрузчиком Nissan №15, автокраном Ивановец гос. номер K428CB12, ООО «Тиса» фактически был предоставлен земельный участок, находящийся в федеральной собственности без проведения конкурсных процедур в нарушение требований Земельного законодательства.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 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.

Частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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.

Следовательно, вышеуказанные действия ООО «Тиса» подпадают под состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно пункту 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 предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

С учетом имеющихся доказательств в деле и установленных обстоятельств, у ООО «Тиса» имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства. ООО «Тиса» не предприняты все зависящие меры для выполнения требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, в действиях ООО «Тиса» имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

**Местом совершения административного правонарушения является:** 424930, Республика Марий Эл, Медведевский район, пос. Лесной, ул. Лесная, д. 1 (место заключения соглашения).

**Временем совершения административного правонарушения является:** период с 01.05.2021 (время заключения договоров № 71, № 72).

Из пункта 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения

В соответствии с пунктом 6 статьи 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 названного Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности по настоящему делу начинается исчисляться с 04.04.2022 года и на момент составления настоящего протокола не истек.

Санкция части 4 статьи 14.32 КоАП РФ 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) 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.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **12 августа 2022 года в 09 часов 15 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб 4.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ ООО «Тиса» разъясняются его права и обязанности.

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, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статьям 30.1-30.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 25.4 КоАП РФ предусмотрено, что защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, осуществляют его законные представители.

Законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с [законом](#) или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение (часть 2 статьи 25.4 КоАП РФ).

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

С протоколом ознакомлена.

Права и обязанности разъяснены \_\_\_\_\_

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к адм. ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

\_\_\_\_\_ (подпись)

29 июля 2022 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

\_\_\_\_\_ (подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

\_\_\_\_\_ (фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« \_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2022 года

\_\_\_\_\_ (подпись)