



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа
по делу № 066/04/19.8-2719/2022 об административном правонарушении
(ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ)

12 сентября 2022 года

город Екатеринбург

Заместитель руководителя Свердловское УФАС России *, рассмотрев на основании ст. 23.48 КоАП РФ и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 15.08.2022 и другие материалы дела № 066/04/19.8-2719/2022 об административном правонарушении (далее – дело) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Актив+» (ИНН 7203419431, ОГРН 1177232014783, зарегистрированного в качестве юридического лица 16.05.2017, адрес (место нахождения): 625062; г. Тюмень, ул. Федюнинского, д. 4, кв. 1, пом. 65/3; далее – ООО «Актив+», Общество) по ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л:

Поводом к возбуждению дела, согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является непосредственное обнаружение должностным лицом Свердловского УФАС России, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ, при осуществлении Свердловским УФАС России контроля за соблюдением ООО «Актив+» антимонопольного законодательства.

Дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 15.08.2022 путем составления в соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении (далее - протокол) в отношении ООО «Актив+» в отсутствие законного представителя (его защитника), извещённого в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о месте и времени его составления, что подтверждается отчётом АО «Почта России» на официальном сайте в сети «Интернет» (<https://www.pochta.ru/>) по почтовому отправлению с трек-номером № 80099774442433, согласно которому заказное письмо № ДШ/2495/22 от 25.07.2022 возвращено 05.08.2022 отправителю в связи с истечением 7 дневного срока хранения¹.

¹ Согласно п. 1 ст. 165.1 ГК РФ, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Таким образом, ООО «Актив+» надлежащим образом в порядке ст. 25.15 КоАП РФ извещено о времени и месте составления протокола.

Определением от 15.08.2022 дело назначено к рассмотрению на 12.09.2022.

Дело, в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено 12.09.2022 в отсутствие законного представителя Общества (его защитника), извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ, что подтверждается отчетом АО «Почта России» по почтовому отправлению с трек-номером №80095175095308, согласно которому заказное письмо № СВ/4137/22 от 16.08.2022 возвращено 05.08.2022 отправителю, в связи с истечением 7 дневного срока хранения.

Ходатайств и отводов не заявлено, обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения данного дела данным должностным лицом (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нём лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо Свердловского УФАС России пришло к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в непредставлении в территориальный орган федерального антимонопольного органа по его требованию сведений (информации), что подтверждается следующим.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), антимонопольный орган проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, получает от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной или устной форме.

Согласно п. 6.1.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (утв. приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15) территориальный орган федерального антимонопольного органа осуществляет полномочия по осуществлению контроля за соответствием антимонопольному законодательству действующих на территории, подведомственной территориальному органу, соглашений между хозяйствующими субъектами, которые могут быть признаны допустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством.

Для реализации указанных полномочий антимонопольных органов, Законом о защите конкуренции предусмотрена «Обязанность предоставления информации в антимонопольный орган» (ст. 25).

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. При этом необходимо учитывать, что юридическое лицо несёт риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором п. 1 ст. 165.1 ГК РФ, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя (п. 63 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ»).

В силу п. 34 Приказа Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234 «Об утверждении Правил оказания услуг почтовой связи» почтовые отправления разряда «судебное» и разряда «административное» при невозможности их вручения адресатам (их уполномоченным представителям) хранятся в объектах почтовой связи места назначения в течение 7 дней. Срок хранения почтовых отправлений (почтовых переводов) исчисляется со следующего рабочего дня после поступления почтового отправления (почтового перевода) в объект почтовой связи места назначения.

В соответствии с ч. 1 ст. 25 Закона о защите конкуренции, коммерческие организации (их должностные лица) обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Праву антимонопольного органа на получение информации корреспондирует обязанность указанных лиц ее представить по требованию данного органа в соответствии с возложенными на него полномочиями (Определение Конституционного Суда РФ от 20.11.2014 № 2634-О).

Согласно п. 14 «Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере» (утв. Президиумом ВС РФ 16.03.2016) ст. 25 Закона о защите конкуренции не обязывает антимонопольный орган детально раскрывать в запросе цели и обстоятельства проводимых проверок, а также вопросы, возникшие при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства.

Объем запрашиваемых сведений, порядок и сроки их представления определяются антимонопольным органом в каждом конкретном случае в зависимости от предмета проверки и иных существенных обстоятельств.

Запрос, содержащий указание на объективную необходимость представления запрашиваемых документов и информации, на процессуальный повод истребования информации (например, ссылку на конкретное дело), нормативно-правовое основание (ст. 25 Закона о защите конкуренции) и положение Закона о защите конкуренции, которое, по мнению антимонопольного органа, могло быть нарушено хозяйствующим субъектом, является мотивированным.

Названный подход сформулирован в Постановлениях Президиума ВАС РФ от 16.11.2010 № 9532/10 и от 27.11.2012 № 8039/12.

Согласно ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

Указанными полномочиями антимонопольный орган наделён в целях выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства, проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, осуществления контроля за экономической концентрацией (абз. 5 п. 3 Постановления Конституционного суда РФ от 17.01.2013 № 1-П).

Свердловским УФАС России, в порядке Главы 9 Закона о защите конкуренции возбуждено и рассматривается дело № 066/01/11-1571/2022 по признакам нарушения п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении и реализации хозяйствующими субъектами-конкурентами:

- ООО «Уралторгсервис» (ИНН 4501209890) и ООО «Актив+» соглашения (картеля), направленного на поддержание цен в торгах по номерам извещений 0319100017721000033, 0358100010021000335, 0358100010021000336, 0343100003821000029, 0387100004421000048, проводимых в рамках государственного оборонного заказа;

- ООО «Уралторгсервис» и ООО «ТК «Тоболтранс» (ИНН 4511010302) соглашения (картеля), направленного на поддержание цен в торгах по номерам извещений 0310100017121000002, 0843400000121000008, 0358100010021000053, 0351100018121000048, проводимых в рамках государственного оборонного заказа.

В рамках рассмотрения дела № 066/01/11-1571/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, Свердловское УФАС России направило ООО «Актив+» заказным письмом от 10.06.2022 № 11246 определение от 08.06.2022, в соответствии с которым ООО «Актив+» надлежало представить в Свердловское УФАС России на основании ст. 25, ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции в срок до 24.06.2022 включительно следующих документов и информацию, записанных на внешний носитель информации, или посредством электронной почты на адреса tob6@fas.gov.ru:

4.1. письменные пояснения относительно того, какие товары ООО «Актив+» производило самостоятельно и какие покупало для перепродажи в целях исполнения государственных контрактов, заключенных по результатам торгов №№ 0358100010021000335, 0358100010021000336;

4.2. все договоры, заключенные ООО «Актив+» в целях приобретения товара для их последующей реализации по государственным контрактам (торги №№ 0358100010021000335, 0358100010021000336) (с приложениями, товарными накладными, иными имеющимися документами, подтверждающими получение товара, и документами, подтверждающими оплату товара (выписка по счету с указанием номера счета, с которого была осуществлена оплата));

4.3. все договоры (контракты), заключенные в 2021 г. в целях продажи товаров, которые ООО «Актив+» производит самостоятельно (с приложениями, товарными накладными, иными имеющимися документами, подтверждающими продажу товара, и документами, подтверждающими получение оплаты товара (выписка по счету с указанием номера счета, на который поступила оплата) (в случае, если ООО «Актив+» является производителем товара));

4.4. информация о том, закупались ли ООО «Актив+» товары для их реализации по контрактам, которые могли бы быть заключены в случае победы ООО «Актив+» в аукционах №№ 0319100017721000033, 0343100003821000029, 0387100004421000048 (с предоставлением договоров с приложениями, товарными накладными, иными имеющимися документами, подтверждающими получение товара, и документами, подтверждающими оплату товара (выписка по счету с указанием номера счета, с которого была осуществлена оплата));

4.5. в каких целях в договоре об оказании услуг связи № 50508003468 от 01.08.2018, заключенном между ПАО «МТС» и ООО «Актив+», указан почтовый адрес ООО «Актив+»: «Россия, обл. Курганская, г. Курган, ул. Омская, дом 145А, офис, 640000», который является адресом регистрации ООО «Уралторгсервис»;

4.6. информацию о том, кто готовил, подавал заявки от лица ООО «Актив+» в торгах №№ 0319100017721000033, 0358100010021000335, 0358100010021000336,

0343100003821000029, 0387100004421000048 (указать ФИО, должность, дата начала/ окончания работы, копию договора с лицом и его паспортные данные, включая адрес регистрации);

4.7. информацию о том, с какого устройства ввода-вывода информации (компьютера) ООО «Актив+» готовило и направляло заявку для участия в закупках №№ 0319100017721000033, 0358100010021000335, 0358100010021000336, 0343100003821000029, 0387100004421000048 (указать, что это за устройство (персональный компьютер или сотовый телефон), по какому адресу это устройство расположено (город, улица, дом, офис) и чьей собственностью является».

Определение от 08.06.2022 направлено ООО «Актив+» посредством оператора почтовой связи АО «Почта России» (трек-номер отправления 80091573013883), а также 10.06.2022 на электронную почту 10.06.2022 (aktivplus22@yandex.ru) указанную Обществом в «Едином реестре участников закупок» (<https://zakupki.gov.ru/>).

ООО «Актив+» в ответе от 24.06.2022 № 84 (вх. № 958-ЭП/22 от 24.06.2022), подписанном представителем * (по доверенности от 26.05.2022) отказалось представить информацию (документы), запрошенные определением от 08.06.2022 в антимонопольный орган, сославшись на отсутствие у Свердловского УФАС России полномочий на возбуждение и рассмотрение дела № 066/01/11-1571/2022, на отсутствие обоснования Свердловским УФАС России запроса документов, предусмотренных п. 4.2, 4.3 определения от 08.06.2022, а также на произвольное установление Свердловским УФАС срока для предоставления информации.

Получение ООО «Актив+» определения от 08.06.2022 подтверждается ответным письмом Общества от 24.06.2022 (вх. № 958-ЭП/22 от 24.06.2022), а отказ Общества предоставлять документы также следует и из того, что ходатайств о продлении срока их предоставления заявлено не было и на момент рассмотрения настоящего дела 12.09.2022 запрошенные документы Общество не представило.

Правонарушение, выразившееся в форме бездействия, считается совершенным в день, следующий за последним днем периода, предоставленного для исполнения соответствующей обязанности. Если правонарушение совершено в форме бездействия, то местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность (п. 14 и п. 3 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Последний день срока предоставления ООО «Актив+» информации (документов), запрошенных Определением, приходится на 24.06.2022 (пятница), являющийся рабочим днём.

Таким образом, имеет место наличие события, совершенного 25.06.2022 по месту нахождения Свердловского УФАС России административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ, выразившегося в непредставлении в Свердловское УФАС России сведений (документов, информации) по требованию территориального органа федерального антимонопольного органа, запрошенных п.п. 4.1-4.7 определения от 08.06.2022.

2. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

За совершение предусмотренных ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ административных правонарушений установлена административная ответственность юридических лиц.

Причастность ООО «Актив+» к совершению административного правонарушения проявляется в обязанности Общества представлять информацию (документы) по требованию территориального органа федерального антимонопольного органа, предусмотренной ст. 25 Закона о защите конкуренции и соблюдении действующего законодательства.

3. Юридическое лицо признаётся 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 (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

По обстоятельствам дела у ООО «Актив+» имелась возможность представить запрошенные Определением сведения (документы, информацию), однако Обществом по настоящее время не предпринято достаточных для этого мер, поскольку по состоянию на момент вынесения настоящего постановления, сведения (документы, информация) в Свердловское УФАС России не представлены.

Каких-либо ходатайств ООО «Актив+» о продлении срока представления информации (документов), запрошенных Определением от 08.06.2022 в Свердловское УФАС России не поступало.

4. Обстоятельств, смягчающих (ст. 4.2 КоАП РФ) и отягчающих (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлено.

5. Непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) могут повлечь неполное и (или) несвоевременное исследование антимонопольными органами соответствующих фактических обстоятельств, специфики товарных рынков и, как следствие, - искажение результатов контрольных мероприятий, нарушение прав и законных интересов субъектов, чья деятельность находится в сфере антимонопольного контроля, а также иных лиц (абз. 2 п. 3.1 Постановления Конституционного Суда РФ от 17.01.2013).

Согласно абз. 3 п. 3 Постановления Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П расходы государства, связанные с устранением негативных социально-экономических последствий нарушения антимонопольного законодательства, не подлежат исчислению.

Иной ущерб, причинённый административным правонарушением ООО «Актив+», не выявлен.

6. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства (в части предусмотренных частями 2.1-2.7 ст. 19.5, ч. 3.-5 ст. 19.8 КоАП РФ административных правонарушений)

составляет 1 год со дня совершения административного правонарушения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ, Постановление Президиума ВАС РФ от 02.11.2010 № ВАС-8124/10).

С учётом правовой позиции Конституционного Суда РФ, сформулированной в Постановлении от 17.01.2013 № 1-П, согласно которой установление ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ административных штрафов, как и иных административных штрафов за нарушение антимонопольного законодательства, заметно превосходящих по размеру административные штрафы за административные правонарушения в иных областях правового регулирования, свидетельствует об особой защите государственных отношений по поддержке конкуренции как одного из условий эффективного функционирования товарных рынков - закрепление ч. 1 ст. 4.5 названного Кодекса годичного срока давности за любое нарушение антимонопольного законодательства не влечет за собой, вопреки утверждениям заявителя, отступления от конституционных принципов равенства всех перед законом и судом, определенности правового регулирования и соразмерности (пропорциональности) ограничения конституционных прав и свобод (Определение Конституционного Суда РФ от 17.05.2022 № 1135-О).

Как указывалось, административное правонарушение по настоящему делу совершено Обществом 25.06.2022, а, следовательно, привлечение Общества к административной ответственности по ч. 5 ст. 19.8 КоАП осуществлено (12.09.2022) в пределах годичного срока давности.

7. Причины и условия совершения административного правонарушения (п. 7 ст. 26.1 КоАП РФ) не выявлены.

8. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

За непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов установлена административная ответственность юридических лиц в виде административного штрафа в размере от 50 до 500 тысяч рублей (ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ).

Оснований рассматривать совершенное ООО «Актив+» административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ, как малозначительное, с учётом продолжения противоправного поведения (на протяжении более 2 месяцев) и предмета антимонопольного контроля (п. 2 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции) отсутствуют, ввиду следующего.

Согласно ст. 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.

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.

Как разъяснил ВАС РФ в пунктах 18, 18.1 Постановления 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. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. По смыслу ст. 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.

Непредставление ООО «Актив+» информации (документов) по требованию Свердловского УФАС России препятствовало антимонопольному органу в осуществлении функции, предусмотренной п. 2 ст. 22 Закона о защите конкуренции, а именно по выявлению нарушений антимонопольного законодательства.

Ч. 3 ст. 1.4 КоАП РФ предусмотрена возможность особых условий применения мер административной ответственности в отношении являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства юридических лиц, устанавливаемых КоАП РФ (ч. 3 введена Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ). Однако ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ (введена Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ) прямо предусмотрено, что административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного, в частности ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 1.7, ч. 4 ст. 3.5, ч. 5 ст. 19.8, ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 и другими статьями КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Актив+» (ИНН 7203419431, ОГРН 1177232014783, зарегистрированного в качестве юридического лица 16.05.2017, адрес (место нахождения): 625062; г. Тюмень, ул. Федюнинского, д. 4, кв. 1, пом. 65/3) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной

ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 - 1.3-3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

При неуплате административного штрафа в указанный срок законному представителю ООО «Актив+» надлежит явиться в первый, следующий за ним рабочий день в 11 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 315) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа нарушителю надлежит представить в Свердловское УФАС России заверенные копии платежных документов.

*

Заместитель руководителя
Свердловского УФАС России

*