

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №02/09-90-2018 об административном правонарушении

06 сентября 2018 года г.Курск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области., рассмотрев материалы дела №02/11-90-2018 о совершении должностным лицом хозяйствующего субъекта - генеральным директором ООО «Курсктехнострой» М. (дата рождения:, место рождения:, паспорт <...> зарегистрирован по адресу:.....б) ч.4 ст.14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в присутствии генерального директора ООО «Курсктехнострой» М.,

УСТАНОВИЛ:

С августа 2016 года органами местного самоуправления Советского района Курской области планировалось осуществление реконструкции здания МКОУ «Советская средняя общеобразовательная школа №1» в п.Кшенский Советского района, в связи с чем проведено обследование здания школы, по результатам которого 27.09.2016г. ОБУ «Курскгражданпроект» выдано заключение о техническом состоянии обследуемого здания. 04.10.2016г. получено положительное заключение экспертизы АУ КО «Государственная экспертиза проектов Курской области» на «Объект капитального строительства Советская СОШ №1» в п. Кшенский по ул.Заводская, 7 (реконструкция)», проектная документация утверждена постановлением Администрации Советского района Курской области №471 от 11.10.2016г.; 12.10.2016г. Администрацией Советского района подана бюджетная заявка в Комитет строительства и архитектуры Курской области на предоставление софинансирования реконструкции здания школы, при этом указано, что «генеральная подрядная организация выбрана по результатам аукциона».

В то же время, 13.10.2016г. протоколом №6 внеочередного заседания Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности (КЧС) Администрации Советского района Курской области, инициатором принятия которого являлась Администрация Советского района, указано на необходимость заключения муниципального контракта с единственным подрядчиком без торгов в целях ликвидации чрезвычайной ситуации.

13.10.2016г. Администрацией Советского района Курской области издано постановление №475 о заключении муниципальным заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» муниципального контракта в целях ликвидации последствий чрезвычайной ситуации с единственным подрядчиком.

19.10.2016г. по акту приема-передачи муниципальным заказчиком подрядчику ООО «Курсктехнострой» была передана проектно-сметная документация, после чего данная

строительная организация приступила к демонтажу здания, подлежащего реконструкции, фактически в отсутствие муниципального контракта, заключенного в установленном законом порядке.

При этом, материалами проверки Прокуратуры Советского района (предостережение от 28.11.2016г., представление от 30.11.2016г.), материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении ст.16 ФЗ «О защите конкуренции» установлено отсутствие правовых оснований для заключения муниципального контракта на реконструкцию здания Советской СОШ №1 с единственным подрядчиком без проведения торгов.

Так, согласно информации МКУ «Единая дежурно-диспетчерская служба Советского района», ОНД и ПР по Советскому району, Горшеченскому и Касторенскому районам, факта сообщения об аварии, техногенной катастрофе в Советском районе Курской области, в том числе на территории МКОУ «Советская СОШ № 1», а также опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия на территории района, повлекшего угрозу безопасности при эксплуатации здания школы, в период с 01 июня 2016 года по 19 декабря 2016 года, не фиксировалось.

Протоколом №6 внеочередного заседания КЧС Администрации Советского района от 13.10.2016г. указано на наличие «локальной» чрезвычайной ситуации, связанной с обрушением штукатурки в трех помещениях, а также появлением трещин на несущих конструкциях (без указания на факт их надлежащего обследования), что по мнению КЧС, рассмотревшей данный вопрос по инициативе Администрации Советского района, требует заключения муниципального контракта с единственным подрядчиком в целях «ликвидации последствий чрезвычайной ситуации».

В то же время, плановый, а не чрезвычайный характер работ по реконструкции рассматриваемого объекта подтверждается в том числе фактом направления 12.10.2016г. Администрацией Советского района Курской области в Комитет строительства и архитектуры Курской области заявки на предоставление субсидий из областного бюджета на осуществление реконструкции здания Советской СОШ №1 в указании в данной заявке (титульный лист начинаемой стройки) информации об определении генеральной подрядной организации по результатам аукциона. При этом, финансовые средства на реконструкцию здания Советской СОШ №1 в сумме 1 500 000 рублей были запланированы в бюджете МО «Советский район» при утверждении бюджета на очередной финансовый год, лимиты финансирования доведены Администрацией района как главным распорядителем бюджетных средств до МКОУ «Советская СОШ №1» 12.08.2016г. Более того, проектная документация на реконструкцию объекта «Советская СОШ №1» в п.Кшенский по ул.Заводская, 7» была изготовлена и получила положительное заключение экспертизы АУКО «Государственная экспертиза проектов Курской области» 04.10.2016г. до принятия вышеуказанного решения КЧС Советского района. При этом, согласно сводного сметного расчета, являющегося неотъемлемой частью проектной документации на реконструкцию объекта, в состав работ по реконструкции здания школы входят подготовительные работы, общестроительные работы, *выполнение дорожного покрытия проезда, наружные сети водоснабжения и канализации, технологическое присоединение к электросетям, а также благоустройство территории*, что явно превышает состав и объем работ, необходимых для устранения последствия обрушения штукатурки в 3-х внутренних помещениях школы.

Обладая информацией о неправомерности заключения контракта на реконструкцию здания Советской СОШ №1 без проведения торгов из уведомления Прокуратуры Советского района Курской области от 17.10.2016г., Администрация Советского района как контрольный орган в сфере закупок данного муниципального образования не приняла мер по недопущению заключения данного контракта подведомственным ему муниципальным заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» и, более того, способствовала его заключению и исполнению, в том числе осуществляя финансирование данного контракта, заключенного на основании распорядительных актов Администрации Советского района.

Материалами дела №02/08-77-2017 установлено, что 05.12.2016г. между заказчиком МКОУ «Советская СОШ №1» и ООО «Курсктехнострой» заключен муниципальный контракт №16 на выполнение работ по организации реконструкции объекта «Советская средняя общеобразовательная школа №1» в п.Кшенский по ул.Заводская, 7 (реконструкция)» на сумму 149 870 000 рублей 00 копеек как с единственным подрядчиком без проведения аукциона.

Боле того, Прокуратурой Советского района установлено, что до даты официального подписания контракта 05.12.2016г. конклюдентными действиями заказчик МКОУ «Советская СОШ №1» (исполняя указание Администрации Советского района) и ООО «Курсктехнострой» приступили к исполнению взаимных обязательств по проведению строительных работ на объекте капитального строительства МКОУ «Советская СОШ №1» минуя предусмотренную ФЗ «О контрактной системе...» обязательную процедуру определения подрядчика путем проведения открытых торгов.

В то же время, проведение торгов является способом осуществления закупки, обеспечивающим открытость и прозрачность выбора контрагента для заключения муниципального контракта, широкий доступ неопределенного круга лиц - участников соответствующего рынка к получению права на заключение контракта на заранее определенных условиях, равных для всех участников размещения заказа, в связи с чем может рассматриваться как наиболее конкурентная процедура заключения контракта, направленная на исключение принятия субъективных решений и создания необоснованных преимуществ отдельным поставщикам (подрядчикам).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении от 29.11.2011г. №8799/11, в случаях, когда законодательством предусмотрено обязательное проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку только при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные претенденты на получение товаров, работ, услуг, имущества, доступа к товарному рынку или права ведения деятельности на нем.

Размещение муниципального заказа на организацию реконструкции здания школы стоимостью 149 870 000 рублей без проведения торгов, предусмотренных ст.59 ФЗ «О контрактной системе...» №44-ФЗ, противоречит законодательству о порядке размещения муниципального заказа, ограничивает доступ неопределенного круга хозяйствующих субъектов (потенциальных участников торгов) на рынок работ, являющихся предметом закупки, и создает необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности подрядчика, предоставляя ему возможность заключить и исполнить муниципальный контракт по максимальной цене в отсутствие реальной конкуренции за право исполнения муниципального заказа.

Статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» **запрещаются соглашения и согласованные действия** между органами государственной власти, органами местного самоуправления, **иными осуществляющими функции таких органов организациями**, или между такими органами **и хозяйствующими субъектами**, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий **приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции**, в том числе к ограничению доступа на товарный рынок.

Наличие согласованности в вышеуказанных взаимосвязанных действиях Администрации Советского района Курской области, муниципального заказчика МКОУ «Советская СОШ №1» и подрядчика ООО «Курсктехнострой», направленной на размещение муниципального заказа на реконструкцию здания МКОУ «Советская СОШ №1» в обход установленной законодательством о контрактной системе конкурентной процедуры аукциона, подтверждается материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

Подрядная организация ООО «Курсктехнострой», являясь профессиональным участником рынка строительных работ Курской области и обладая информацией о порядке размещения муниципальных заказов, установленном ФЗ «О контрактной системе...», и наличии иных потенциальных участников закупки (строительных организаций, имеющих допуск СРО к соответствующим работам), выразила согласие на совершение действий, не соответствующих законодательству о контрактной системе и приступила к выполнению работ по реконструкции здания Советской СОШ №1 в октябре 2016 года до заключения контракта, что исключило возможность потенциальных конкурентов (неопределенный круг лиц - строительных организаций, имеющих необходимый допуск СРО и опыт работ) претендовать в равной конкурентной борьбе за право заключения муниципального контракта. Учитывая, что муниципальный контракт на выполнение строительных работ является двусторонней сделкой и его заключение возможно только при совпадении волеизъявления как стороны заказчика, так и подрядной организации, ООО «Курсктехнострой» в равной степени несет ответственность за нарушение установленных законом требований к порядку заключения такого контракта.

Решением комиссии Курского УФАС России от 29.11.2017г. по делу №02/08-77-2017 о нарушении антимонопольного законодательства указанные действия Администрации Советского района Курской области, МКОУ «Советская СОШ №1» и ООО «Курсктехнострой» квалифицированы как осуществление согласованных действий, направленных на ограничение конкуренции при размещении муниципального заказа на реконструкцию здания Советской СОШ №1 и создание преимущественных условий для деятельности конкретного хозяйствующего субъекта - ООО «Курсктехнострой», что противоречит ст.16 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 37 ФЗ «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, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации, в том числе административную.

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

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

М. на основании протокола Общего собрания учредителей ООО «Курсктехнострой» от 28.06.2014г., приказа о назначении генерального директора ООО «Курсктехнострой» от 29.06.2014г. №21 является генеральным директором (единоличным исполнительным органом) данного юридического лица и в силу положений Устава Общества и ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» выполняет организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции, в том числе осуществляет руководство всей текущей деятельностью ООО «Курсктехнострой».

Материалами дела №02/08-77-2017 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что в период совершения согласованных действий между Администрацией Советского района, МКОУ «Советская СОШ №1» и ООО «Курсктехнострой», противоречащих антимонопольному законодательству, М. был уполномочен осуществлять функции руководителя ООО «Курсктехнострой». Муниципальный контракт от 05.12.2016г. №16 на выполнение работ по организации реконструкции здания Советской СОШ №1 со стороны подрядчика подписан генеральным директором ООО «Курсктехнострой» М.

Таким образом, в силу статьи 2.4 КоАП РФ М., являясь руководителем коммерческой организации - генеральным директором ООО «Курсктехнострой», допустил нарушение требований статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Рассматриваемое правонарушение является длящимся, время его совершения составляет период с 19.10.2016г. (даты начала осуществления работ по реконструкции здания Советской СОШ №1 без заключения муниципального контракта в установленном законом порядке) до 25.08.2017г. (даты исполнения муниципального контракта).

Местом совершения правонарушения является местонахождение единоличного исполнительного органа ООО «Курсктехнострой», принявшего решение и заключении и исполнении муниципального контракта в обход установленной законом процедуры торгов — г.Курск, ул.50 лет Октября, 94-а.

По состоянию на дату окончания длящегося правонарушения административная ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным

законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем (за исключением картельных соглашений, соглашений с организаторами или заказчиками торгов и приводящих к поддержанию цен на торгах, «вертикальных соглашений» хозяйствующих субъектов) установлена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

В соответствии с санкцией ч.4 ст.14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Ч.3 ст.2.1 КоАП РФ установлено, что назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо.

Учитывая, что у М. как руководителя подрядной организации ООО «Курсктехнострой» имелась объективная возможность не совершать действий, противоречащих требованиям антимонопольного законодательства, в том числе воздержаться от заключения муниципального контракта на реконструкцию здания Советской СОШ №1 в обход конкурентной процедуры торгов, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе...», в действиях данного должностного лица имеется вина в совершении правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.14.32 КоАП РФ, в форме неосторожности.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении генеральный директор ООО «Курсктехнострой» М. вину в совершении правонарушения признал, раскаялся в совершении данного правонарушения, пояснил, что при заключении вышеуказанного контракта не преследовал цели ограничения конкуренции на рынке строительных работ; нарушение имело место вследствие недостаточного знания и понимания им как руководителем строительной организации требований антимонопольного законодательства.

Обстоятельств, исключающих применение мер административной ответственности в соответствии со ст.24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, при рассмотрении дела не установлено.

В соответствии с ч.1 ст.4.2, примечанием 3 к ст.14.32 КоАП РФ раскаяние должностного лица, совершившего административное правонарушение, а также то обстоятельство, что ООО «Курсктехнострой» не являлось инициатором ограничивающих конкуренцию согласованных действий, поскольку инициатива заключения контракта без проведения конкурентной закупки исходила от муниципального заказчика, признаются смягчающими административную ответственность обстоятельствами.

На основании изложенного, руководствуясь ст.1.5, ст.2.1, ст.2.2, ст.2.4, ст.3.5, ст.4.2, ч.4 ст.14.32, ст.23.48, примечанием 3 к ст.14.32 КоАП РФ, п.1 ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - генерального директора ООО «Курсктехнострой» М. (дата рождения:....., место рождения:, паспорт <...> зарегистрирован по адресу:) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, привлечь генерального директора ООО «Курсктехнострой» М. к административной ответственности в виде штрафа в минимальном размере **15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с пунктом 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 суток со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Сумму штрафа надлежит уплатить в доход федерального бюджета по коду БК 161 1 16 02010 01 6000 140 УФК по Курской области (Курское УФАС России) ИНН 4629015760 КПП 463201001, р/с 40101810600000010001 в Отделении КУРСК г.Курска, БИК 043807001, ОКТМО 38701000).

Согласно ч.5 ст.32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в ч.1 ст.32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч.1 ст.20.25 КоАП РФ.

В соответствии со ст.30.1, ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу или в районный суд по месту рассмотрения дела либо по месту жительства физического лица (по его ходатайству) в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст.31.5 КоАП РФ исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа может быть отсрочено (ч.1) либо рассрочено (ч.2) должностным лицом, вынесшим соответствующее постановление.

Руководитель Курского УФАС России

подпись