

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
№ 054/04/7.32.4-992/2020

о назначении административного наказания

23 июля 2020 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области ..., рассмотрев протокол № 054/04/7.32.4-992/2020 от 10.06.2020 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Министерства жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Новосибирской области (далее - МЖКХиЭ НСО; 630011, Новосибирская область, город Новосибирск, Красный проспект, д. 18, ОГРН: 1145476133351, дата присвоения ОГРН: 23.10.2014, ИНН: 5406793110, КПП: 540601001) ..., в соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба Публичного акционерного общества «Карачаровский механический завод» (далее – ПАО «КМЗ») на действия организатора торгов МЖКХиЭ НСО при проведении предварительного отбора № 3.4-2019-ПО по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» (извещение № 015120001021900016 на сайте <http://zakupki.gov.ru>).

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба была принята к рассмотрению Новосибирским УФАС России.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

09.08.2019 года МЖКХиЭ НСО опубликовало извещение № 015120001021900016 на сайте <http://zakupki.gov.ru> о проведении предварительного отбора по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений».

ПАО «КМЗ» 05.09.2019 года была подана заявка на участие в предварительном отборе.

В соответствии с Протоколом по проведению предварительного отбора № РТС154В190016 от 19.09.2019 года на участие в предварительном отборе поступило семь заявок, по трем из них, в том числе по заявке ПАО «КМЗ», комиссией принято решение о невключении в реестр квалифицированных подрядных организаций. ПАО «КМЗ» отказано во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций на основании пункта 40 Положения, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 года № 615.

Порядок включения организаций в реестр квалифицированных подрядных организаций и исключения из него установлен Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 года № 615 (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 52 Положения на основании результатов рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе комиссия по проведению предварительного отбора принимает одно из следующих решений:

а) включение участника предварительного отбора в реестр квалифицированных подрядных организаций;

б) отказ во включении участника предварительного отбора в реестр квалифицированных подрядных организаций в случаях, указанных в пункте 53 настоящего Положения.

Согласно пункту 53 Положения решение об отказе во включении участника предварительного отбора в реестр квалифицированных подрядных организаций принимается в следующих случаях:

а) несоответствие участника требованиям, установленным пунктом 23 настоящего Положения;

б) заявка на участие в предварительном отборе не соответствует требованиям, установленным пунктом 38 настоящего Положения;

в) установление факта представления участником предварительного отбора недостоверной информации (сведений, документов) в составе заявки на участие в предварительном отборе.

Таким образом, перечень оснований для отказа участнику предварительного отбора во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций является закрытым.

В соответствии с пунктом 28 Положения, невключение в реестр квалифицированных подрядных организаций по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 53 Положения, не допускается.

Пунктом 40 Положения определено, что в рамках одного предмета предварительного отбора участник предварительного отбора вправе подать только одну заявку на участие в предварительном отборе, пока она не рассмотрена в порядке, предусмотренном настоящим Положением, и по ней не принято решение об отказе во включении участника предварительного отбора в реестр квалифицированных подрядных организаций.

При этом в соответствии с пунктом 54 Положения в случае установления факта подачи одним участником предварительного отбора 2 и более заявок на участие в предварительном отборе при условии, что поданные ранее заявки на участие в

предварительном отборе таким участником не отозваны, все заявки на участие в предварительном отборе такого участника не рассматриваются.

В соответствии с Протоколом по проведению предварительного отбора № РТС154В190016 от 19.09.2019 года заявка ПАО «КМЗ» была рассмотрена комиссией, по итогам рассмотрения комиссией было принято решение о невключении ПАО «КМЗ» в реестр квалифицированных подрядных организаций. При этом действующее законодательство не содержит такого основания для невключения организации в реестр квалифицированных подрядных организаций как пункт 40 Положения.

Кроме того, действующее законодательство не содержит ограничений по количеству действующих реестровых записей в реестре квалифицированных подрядных организаций в рамках различных предварительных отборов по одному и тому же предмету.

Таким образом, ПАО «КМЗ» было необоснованно отказано во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций при проведении предварительного отбора

№ 3.4-2019-ПО по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России, Комиссия Новосибирского УФАС России Решением от 17.10.2019 года № 054/01/18.1-2015/2019 признала жалобу ПАО «КМЗ» на действия организатора торгов МЖКХиЭ НСО при проведении предварительного отбора № 3.4-2019-ПО по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» (извещение № 015120001021900016 на сайте <http://zakupki.gov.ru>) обоснованной. Кроме того, принято решение выдать организатору торгов МЖКХиЭ НСО предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов. С целью исполнения указанного предписания организатору торгов МЖКХиЭ НСО необходимо отменить Протокол по проведению предварительного отбора № РТС154В190016 от 19.09.2019 года в части отказа во включении ПАО «КМЗ» в реестр квалифицированных подрядных организаций Новосибирской области по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений», а также повторно рассмотреть заявку ПАО «КМЗ» на участие в предварительном отборе № 3.4-2019-ПО по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений».

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до

десяти тысяч рублей, на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

МЖКХиЭ НСО является юридическим лицом.

Комиссия МЖКХиЭ НСО при проведении предварительного отбора по предмету «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» (извещение № 015120001021900016 на сайте <http://zakupki.gov.ru>), отказав ПАО «КМЗ» во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций на основании пункта 40 Положения, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 года № 615 (Протокол по проведению предварительного отбора № РТС154В190016 от 19.09.2019 года), совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 19.09.2019 года (указание в Протоколе № 054/04/7.32.4-992/2020 от 10.06.2020 года времени совершения административного правонарушения 19.09.2020 года является технической опечаткой, подлежит исправлению без изменения содержания протокола).

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

С составленным протоколом по статье 7.32.4 КоАП РФ в отношении МЖКХиЭ НСО, представитель МЖКХиЭ НСО не согласен, виновным МЖКХиЭ НСО не признает в связи со следующим.

Так, в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Новосибирской области от 23.08.2016 года №242-п «Об определении областного исполнительного органа государственной власти Новосибирской области, уполномоченного на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций», МЖКХиЭ НСО в срок до 01.09.2016 года создать комиссию по проведению предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций (далее - комиссия), утвердить порядок ее работы, что и было сделано путем издания приказа МЖКХиЭ НСО от 24.08.2016 года №166.

В соответствии с положением о комиссии, комиссия, является постоянно действующим независимым коллегиальным органом, таким образом, министерство:

1) создает комиссию (постановление Правительства Новосибирской области от 23.08.2016 года №242-п);

2) утверждает Положение о комиссии (пункт 1.5 Положения о комиссии);

3) осуществляет ведение реестра квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории

Новосибирской области (подпункт 20 пункта 12 Положения о министерстве).

Комиссия по предварительному отбору подрядных организаций для последующего участия в электронных торгах в сфере оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах на территории Новосибирской области:

1) рассматривает вопросы о включении (об отказе во включении) подрядной организации в РКП (пункты 1.1., 3.1., Положения о комиссии).

МЖКХиЭ НСО не является в отношении комиссии вышестоящей организацией, решения комиссии не могут быть отменены МЖКХиЭ НСО, другими словами, МЖКХиЭ НСО является исполнителем в отношении решений, принятых комиссией.

Комиссия является постоянно действующим, независимым органом (пункт 1.4 Положения), понуждение МЖКХиЭ НСО к рассмотрению заявки юридического лица фактически повлечет за собой нарушение закона о защите конкуренции, а также нарушения порядка рассмотрения заявок.

При принятии решения, прошу обратить внимание, что вреда от несвоевременного включения в реестр не возникло, следовательно, имеется основание для признания правонарушения малозначительным, в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

Доводы МЖКХиЭ НСО не принимаются по следующим основаниям.

МЖКХиЭ НСО является областным исполнительным органом государственной власти Новосибирской области, уполномоченным на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций (в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 года № 615, Постановлением Правительства Новосибирской области от 23.08.2016 года № 242-П). Для исполнения указанных полномочий МЖКХиЭ НСО создана комиссия по проведению предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций (Приказ МЖКХиЭ НСО от 24.08.2016 года № 166).

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лиц, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

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 (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что 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 с учетом положения пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

МЖКХиЭ НСО не представило доказательства, подтверждающие наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Статья 7.32.4 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий. Общественная опасность правонарушения выражается в создании угрозы причинения вреда. Данная форма направлена на защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц, общества и государства от неправомερных действий должностных лиц, осуществляющих функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении должностных лиц, осуществляющих функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, к исполнению установленного порядка допуска к участию в торгах.

При решении вопроса о назначении вида и размера административного наказания необходимо учитывать, что КоАП РФ допускает возможность назначения административного наказания лишь в пределах санкций, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение с учетом характера совершенного правонарушения, личности виновного, имущественного положения правонарушителя – физического лица (индивидуального предпринимателя), финансового положения юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (статьи 4.1 – 4.5

КоАП РФ), поэтому должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, не вправе назначить наказание ниже низшего предела, установленного санкцией соответствующей статьи, либо применить наказание, не предусмотренное статьей 3.2 КоАП РФ. Данная позиция подтверждается пунктом 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5.

Таким образом, каких-либо обстоятельств для признания правонарушения малозначительным и освобождения от административного взыскания не установлено.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Обстоятельства, смягчающие/отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 10 статьи 7.32.4, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Министерство жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Новосибирской области (630011, Новосибирская область, город Новосибирск, Красный проспект, д. 18, ОГРН: 1145476133351, дата присвоения ОГРН: 23.10.2014, ИНН: 5406793110, КПП: 540601001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить Министерству жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Новосибирской области административное наказание в виде административного штрафа в размере _20 тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России, БИК 045004001.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК_____, ОКТМО 50701000, УИН_____.

Назначение платежа: иные штрафы, установленные Главой 7 КоАП РФ.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется

судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.