

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А07-7.32.4/18

02 апреля 2018 года

г. КЫЗЫЛ

Резолютивная часть постановления оглашена 29.03.2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 02.04.2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.03.2018 года и иные материалы дела об административном правонарушении № А07-7.32.4/18 в отношении должностного лица – О., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А07-7.32.4/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного О. (уведомление о вручении ФГУП «Почта России» по рабочему адресу от 19.03.2018 года, уведомление о вручении телеграммы по адресу регистрации от 17.03.2018 года), в присутствии представителя по доверенности Д.

Существо административного правонарушения: нарушение процедуры и порядка проведения открытого конкурса № 051217/0065488/01.

В ходе рассмотрения дела № А07-7.32.4/18 поступило письменное пояснение О., согласно которому О. просит прекратить производство по делу об административном правонарушении, в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

При этом, заявляя указанное ходатайство, О. основывается на

следующих обстоятельствах:

- существенных нарушений правил проведения торгов, которые привели к принятию незаконного решения в отношении определения участников торгов и победителя торгов не допущено;

- факт отсутствия в составе конкурсной документации отчета о результатах технического обследования передаваемого имущества не является основанием для применения административного правонарушения.

Представитель О. по доверенности Д. поддержал пояснение О. в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела № А07-7.32.4/18, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

На основании приказа руководителя Тывинского УФАС России от 25.01.2018 года № 15 и плана проведения проверок Тывинского УФАС России на 2018 год, размещенного на официальном сайте Тывинского УФАС России в сети Интернет www.tuva.fas.gov.ru, инспекцией Тывинского УФАС России проведена плановая выездная проверка по соблюдению статей 15, 16, 17, 17.1, 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» Департаментом экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла за период с 01.02.2015 года по 01.02.2018 года.

Проверка начата «01» февраля 2018 года, окончена «22» февраля 2018 года.

По результатам проведенной плановой выездной проверки составлен Акт проверки № 05-06/07-18 от 22.02.2018 года.

В соответствии с пунктами 3.3.38, 3.3.42, 5.4 Положения о Департаменте экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла, утвержденного решением Хурала представителей г. Кызыла от 17.02.2016 года № 210, Департамент экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла является организатором торгов по продаже права аренды и собственности муниципального имущества городского округа «Город Кызыл Республики Тыва».

05.12.2017 года организатором торгов на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru опубликовано извещение о

проведении открытого конкурса на право заключение договора аренды муниципального имущества – нежилое здание котельной общей площадью 267,2 кв.м., расположенного по адресу: Российская Федерация, Республика Тыва, город Кызыл, улица Московская, дом 78 (номер извещения 051217/0065488/01).

Начальная (минимальная) цена месячной арендной платы установлена в размере 57 982 рублей.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Указанный порядок и правила проведения конкурса и аукциона утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 года № 67 (далее – Правила).

Согласно пункту 34 Правил конкурсная документация разрабатывается организатором конкурса или специализированной организацией и утверждается организатором конкурса.

Подпунктом 10 пункта 40 Правил предусмотрено, что конкурсная документация, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктами 77, 77.1 Правил.

В силу пункта 40.1 Правил при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения конкурсная документация формируется в соответствии со статьей 28.1 Федерального закона о теплоснабжении и статьей 41.1 Федерального закона о водоснабжении и водоотведении.

Предметом открытого конкурса № 051217/0065488/01 является заключение договора аренды муниципального имущества – нежилое здание котельной.

Согласно извещению о проведении открытого конкурса № 051217/0065488/01 назначение котельной – обеспечение тепловой энергией потребителей, проживающих на территории города Кызыла.

При таких обстоятельствах, предметом открытого конкурса №

051217/0065488/01 является право заключения договора аренды объекта теплоснабжения – котельной.

Согласно части 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее – Закон о теплоснабжении) договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей.

В силу части 11 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- 1) объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием объектов теплоснабжения;
- 2) долгосрочные параметры государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения в соответствии с частью 14 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении.

Как установлено, в ходе проведения проверки конкурсная документация не содержит копию отчета о результатах технического обследования передаваемого арендатору по договору аренды имущества. Указанный отчет также не опубликован на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru.

Критерии оценки заявок на участие в конкурсе установлены в пункте 22 Информационной карты конкурсной документации, а именно:

- минимальный объем производства тепловой энергии для котельной: значимость 20%;
- срок выполнения работ в соответствии с техническим заданием: значимость 30%;
- цена договора: значимость 50%.

В свою очередь, в силу пункта 77 Правил для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора, за исключением объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения.

Таким образом, организатором торгов неправомерно установлены

критерии оценки заявок на участие в конкурсе на право заключения договора аренды объекта теплоснабжения, поскольку Правилами и Законом о теплоснабжении предусмотрены особенности установления критериев оценки заявок.

Кроме того, согласно пункту 12 части 7 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и включает в себя, в частности копию отчета о результатах технического обследования передаваемого арендатору по договору аренды имущества.

Таким образом, в состав конкурсной документации также не включена копия отчета о результатах технического обследования передаваемого арендатору по договору аренды имущества.

На основании изложенного, Департаментом экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла в нарушение части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, подпункта 10 пункта 40 и пункта 77 Правил, пункта 12 части 7 статьи 28.1, части 11 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении конкурсная документация разработана и утверждена с нарушением требований антимонопольного законодательства и законодательства о теплоснабжении.

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа а должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, состоит в нарушении процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица и юридические лица.

Распоряжением Мэрии г. Кызыла от 06.02.2017 года № 44-рк О. назначен на должность Д.

Документация открытого конкурса на право заключение договора аренды муниципального имущества – нежилое здание котельной утверждена распоряжением О. от 05.12.2017 года № 193.

Таким образом, должностным лицом – О. совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Вина О. состоит в том, что О. не выполнил установленные требования к порядку организации и проведения торгов и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством Российской Федерации требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина О. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Ходатайство О. о прекращении производства по делу об административном правонарушении, в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения, отклоняется в силу следующего.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, состоит в нарушении процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Таким образом, часть 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ прямо предусматривает наступление административной ответственности за нарушение порядка организации и проведения торгов, следовательно нарушение порядка проведения открытого конкурса № 051217/0065488/01, в части разработки и утверждения конкурсной документации с нарушением требований антимонопольного законодательства и законодательства о теплоснабжении, является основанием для применения административной ответственности.

В рассматриваемом случае, О. инкриминируется административное правонарушение по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в части разработки и утверждения конкурсной документации с нарушением требований антимонопольного законодательства и законодательства о теплоснабжении, а не нарушение порядка определения участников торгов и победителя торгов.

Более того, из материалов дела А07-7.32.4/18 следует, что на участие в открытом конкурсе № 051217/0065488/01 поступило 2 заявки (ООО «Теплосеть плюс» и Байкалов С.В.), которые оценивались и сопоставлены комиссией по торгам в соответствии с критериями, установленными конкурсной документацией.

Таким образом, указанные заявки были оценены и сопоставлены в соответствии с ненадлежащими критериями оценки заявок, установленными конкурсной документацией на право заключения договора аренды объекта теплоснабжения.

Указанное обстоятельство привело (могло привести) определению победителя торгов несоответствующего требованиям антимонопольного законодательства и законодательства о теплоснабжении.

Таким образом, обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельства, отягчающие и смягчающие административную ответственность, не установлены.

Временем совершения административного правонарушения является дата издания распоряжения № 193, то есть 05.12.2017 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Департамента экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла – Республики Тыва, г. Кызыл, ул. Ленина, д. 32.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32.4, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – О. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – О. административный штраф в размере 3 000 (три тысячи) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в

соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Руководитель управления

Ф.А. Хаджиев