

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Вологодской области

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда, 160000

тел.: 8 (8172) 72-99-70

факс: 8(8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

на № _____ от _____

Начальнику хозяйственного отдела,
члену

аукционной комиссии по проведению

аукционов на право заключения

договоров аренды Бюджетного

профессионального образовательного

учреждения Вологодской области

«Великоустюгский многопрофильный
КОЛЛЕДЖ»

<...>

162394, Вологодская область,

г. Великий Устюг, ул. Кузнецова, д.2
vumk@vumk.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 035/04/7.32.4-672/2023 (04-07/08-23)

об административном правонарушении

20 сентября 2023г.

г. Вологда

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области Ростиславова Анастасия Анатольевна, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 06.09.2023 и иные материалы дела № 04-07/04-23 об административном правонарушении в

отношении должностного лица – начальника хозяйственного отдела, члена аукционной комиссии по проведению аукционов на право заключения договоров аренды Бюджетного профессионального образовательного учреждения Вологодской области «Великоустюгский многопрофильный колледж» <...>, по части 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь главой 29 КоАП РФ,

в отсутствие <...> (представлено ходатайство от 11.09.2023 о рассмотрении дела в его отсутствие),

УСТАНОВИЛ:

Управлением в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрена жалоба ООО «ВОТЧИНА» (далее – Заявитель) на действия Бюджетного профессионального образовательного учреждения Вологодской области «Великоустюгский многопрофильный колледж» (далее – Организатор торгов, БПОУ ВО «ВУМК»), Аукционной комиссии при проведении аукциона на право заключения договора аренды здания столовой (размещен на сайте <http://www.torgi.gov.ru> номер извещения 23000003050000000001; далее — аукцион).

При рассмотрении жалобы, Управлением выявлены следующие обстоятельства.

В силу части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

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.

Во исполнение части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции приказом ФАС России от 10.02.2010г. № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Правила № 67).

Правила № 67 устанавливают порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений (пункт 1 Правил № 67).

Распоряжением Департамента имущественных отношений Вологодской области от 13.01.2023 № 38-р БПОУ ВО «ВУМК» согласована передача в аренду путем проведения аукциона одним лотом столовой общей площадью 410,3 кв.м. (кадастровый номер 35:10:0103013:23), закрепленной за БПОУ ВО «ВУМЛ» на праве оперативного управления, с целью предоставления услуг по питанию, сроком на 3 года с даты заключения договора аренды.

БПОУ ВО «ВУМК» издан приказ от 19.01.2023 № 14/1 «О проведении аукциона на право заключения договора аренды здания столовой», согласно которому назначена аукционная комиссия и утверждено Положение об аукционной комиссии по проведению аукционов на право заключения договоров аренды, договоров купли-продажи имущества, закрепленного на праве оперативного управления за БПОУ ВО «ВУМЛ» (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2.2 Положения исходя из целей деятельности аукционной комиссии в ее задачи входит: обеспечение объективности при рассмотрении заявок на участие в аукционе и отборе участников аукциона; создание равных конкурентных условий для всех участников аукциона; соблюдение принципов публичности, прозрачности, конкурентности, равных условий и недискриминации при проведении аукционов; устранении возможностей злоупотребления и коррупции при проведении аукционов.

За нарушение антимонопольного законодательства члены аукционной комиссии несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации (пункт 6.1 Положения).

19.01.2023 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<http://torgi.gov.ru/>) Организатор торгов разместил Аукционную документацию, извещение о проведении аукциона на право заключения договора аренды здания столовой.

Дата начала подачи заявок – 20.01.2023г. с 00 часов 00 минут.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе –

09.02.2023г. до 08 час. 00 мин.

Место, время и дата рассмотрения заявок на участие в аукционе – 09.02.2023г. в 09 час. 00 мин. по адресу: Вологодская область, Великоустюгский р-н, г. Великий Устюг, ул. Кузнецова, д. 22, 3 этаж, контрактная служба.

Место, время и дата проведения аукциона – 10.02.2023г. в 10 час. 00 мин. по адресу: Вологодская область, Великоустюгский р-н, г. Великий Устюг, ул. Кузнецова, д. 22, 3 этаж, контрактная служба.

Порядок предоставления аукционной документации: аукционная документация предоставляется участникам аукциона по их письменному запросу в течение двух рабочих дней.

Место подачи заявок на участие в аукционе, в том числе, подаваемых в форме электронного документа: заявки на участие в аукционе в письменной форме подаются по адресу: 162394, Вологодская область, Великоустюгский р-н, г. Великий Устюг, ул. Кузнецова, д. 22, 3 этаж, контрактная служба. Заявки в форме электронного документа подаются по адресу электронной почты организатора торгов zakurki@vutmk.ru, подписанные ЭЦП.

Пунктом 121 Правил № 67, разделом 4 Аукционной документации «Требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе» установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий

от имени заявителя – юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее – руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в аукционе должна содержать также доверенность на осуществлении действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя – юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

2) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (выписка с этого счета или платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

В соответствии с пунктом 24 Правил № 67 Заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случаях:

1) непредставления документов, определенных пунктами 52 и 121 Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений;

2) несоответствия требованиям, указанным в пункте 18 Правил;

3) невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса или аукциона;

4) несоответствия заявки на участие в конкурсе или аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора ниже начальной

(минимальной) цены договора (цены лота);

5) подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства, физическим лицом, применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», или организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо не соответствующим требованиям, установленным частями 3 и 5 статьи 14 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в случае проведения конкурса или аукциона, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»;

6) наличия решения о ликвидации заявителя - юридического лица или наличие решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

7) наличие решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе.

В силу пункта 25 Правил № 67 отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 Правил, не допускается.

Пунктом 133 Правил № 67 установлено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе заявителя и о признании заявителя участником аукциона или об отказе в допуске такого заявителя к участию в аукционе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 - 26 Правил № 67, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 09.01.2023г. № 1 Аукционная комиссия отказала Заявителю в допуске на участие в аукционе по причине несоответствия заявки части 1 пункту 24 Правил. Несоответствие заявки подпункту «б» части 1 пункта 121 Правил. Несоответствие заявки подпункту «б» части 1 пункта 4.2 раздела 4 Аукционной документации. Заявителем в составе заявки не представлена выписка из ЕГРЮЛ, оформленная или на бумажном носителе в соответствии с пунктами 70 —74 Административного регламента предоставления Федеральной налоговой службой государственной услуги по предоставлению сведений и документов,

содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц и Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, утвержденного Приказом Федеральной налоговой службы от 19.12.2019г. № ММВ-7-14/640@) (далее – Приказ ФНС России) (выписка из ЕГРЮЛ заявителя не прошита; на выписке отсутствует бумажная наклейка; на выписке отсутствует подпись должностного лица, подписавшего выписку, скрепленная гербовой печатью налогового органа) или в электронном виде в соответствии с пунктами 137-138 приказа ФНС России (выписка из ЕГРЮЛ, сформированная в электронной форме и подписанная квалифицированной электронной подписью налогового органа, распечатанная на бумажном носителе, уже не является электронным документом). Выписка (копия выписки) из ЕГРЮЛ не заверена нотариально.

Запрос о получении выписки из ЕГРЮЛ, в том числе направленный с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России и на Едином портале, рассматривается налоговым органом в соответствии с Приказом ФНС России.

Запрос о предоставлении государственной услуги при предоставлении сведений о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа направляется с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России и на Едином портале (пункт 22 Приказа ФНС).

Основным показателем доступности предоставления государственной услуги является в том числе возможность получения государственной услуги при предоставлении содержащихся в ЕГРЮЛ (ЕГРИП) сведений о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе на сайте ФНС России и Едином портале (пункт 45 Приказа ФНС).

При предоставлении государственной услуги заявителям обеспечивается возможность выполнения на сайте ФНС России и Едином портале таких действий в электронной форме, как направление запроса и получения результата предоставления государственной услуги при предоставлении содержащихся в ЕГРЮЛ (ЕГРИП) сведений о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе (пункт 47 Приказа ФНС).

В соответствии с пунктом 137 Приказа ФНС России при поступлении запроса о предоставлении содержащегося в ЕГРЮЛ (ЕГРИП) сведений о конкретном юридическом лице (индивидуальном предпринимателе), направленного с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России и на Едином портале, программными средствами ФНС России в автоматическом режиме осуществляется формирование выписки о конкретном юридическом лице (индивидуальном предпринимателе) либо справки об отсутствии запрашиваемой информации в ЕГРЮЛ (ЕГРИП) в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа.

В соответствии с пунктом 138 Приказа ФНС России предоставление содержащихся в ЕГРЮЛ (ЕГРИП) сведений о конкретном юридическом лице (индивидуальном предпринимателе) в форме электронного документа осуществляется в режиме реального времени с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России и на Едином портале.

Требований об указании в выписке дополнительно данных о конкретном должностном лице, подписавшем выписку, пункт 137 Приказа ФНС не содержит.

Действующие правовые нормы не предусматривают обязанность представления участниками торгов организатору торгов, аукционной комиссии запросов в государственные органы власти, сделанные ими в целях формирования заявки для участия в торгах.

УФНС России по Вологодской области по запросу Управления представлена информация от 13.03.2023 № 10-16/02762@ о том, что на сайте ФНС России www.nalog.ru реализован сервис «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа», позволяющий бесплатно получить содержащиеся в ЕГРЮЛ/ЕГРИП сведения о конкретном юридическом лице и индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью. Выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП или справка об отсутствии запрашиваемой информации формируется в формате PDF, содержащем усиленную квалифицированную электронную подпись и ее визуализацию, в том числе при распечатывании указанных выписки и справки.

Исходя из положений пунктов 1 и 3 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП или справка об отсутствии запрашиваемой информации в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, равнозначна выписке (справке) на бумажном носителе, подписанной собственноручной подписью должностного лица налогового органа и заверенной печатью.

Заявителем в составе заявки представлена выписка из ЕГРЮЛ, содержащая сведения об ООО «ВОТЧИНА», дата формирования выписки – 03.02.2023, номер – ЮЭ9965-23-16569744. Документ изложен на 15 страницах печатным текстом, красителем черного цвета. На 15 странице отражена информация о том, что выписка сформирована с использованием сервиса «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП», размещенного на официальном сайте ФНС России в сети Интернет по адресу: <https://egrul.nalog.ru>. Имеется отметка, что документ заверен усиленной квалифицированной электронной подписью с указанием сертификата № 73537689113731368188818473614463589324, владельца МИ ФНС России по ЦОД, срока действия с 24.12.2021 по 24.02.2023.

Поскольку получение выписки из ЕГРЮЛ посредством сервиса «Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП», размещенного на официальном

сайте ФНС России в сети Интернет, является правом Заявителя, то в соответствии с пунктами 137, 138 приказа ФНС России, представленные в выписке из ЕГРЮЛ сведения исходят от уполномоченного государственного органа, а также заверяются усиленной квалифицированной электронной подписью налогового органа. В связи с чем, можно сделать вывод о достоверности и легитимности содержащихся в такой выписке сведений.

Доказательств, свидетельствующих о том, что содержание представленной выписки и сведения, размещенные в открытом доступе на официальном интернет-сайте налогового органа неравнозначны, в материалы жалобы не представлены. Подлинность электронной подписи не опровергнута.

Принимая во внимание, что требование о представлении в составе заявки оригинала или нотариально засвидетельствованной копии выписки из ЕГРИП направлено на обеспечение достоверности соответствующих сведений, представляемых участником аукциона, в рассматриваемом случае с учетом открытого характера сведений, содержащихся в соответствующем реестре, у Аукционной комиссии имелись достаточные сведения, позволяющие установить статус лица, подавшего заявку, равно как и признать надлежащим документом выписку из ЕГРЮЛ, подписанную усиленной ЭЦП. Иное Организатором торгов, Аукционной комиссией не доказано.

Аналогичная позиция отражена в судебных актах по делу № А56-17546/2021, № А51-12358/2021, в том числе Определении Верховного Суда РФ от 05.10.2022 № 303-ЭС22-12605.

Объяснения представителя БПОУ ВО «ВУМЛ» о том, что Заявитель не представил Организатору торгов, Аукционной комиссии запрос в налоговый орган о предоставлении содержащихся в ЕГРЮЛ и (или) ЕГРИП сведений, представленная выписка из ЕГРЮЛ не содержит указания на конкретное должностное лицо, ее подписавшее, не могут быть приняты Комиссией в силу вышеизложенных обстоятельств.

Таким образом, у Аукционной комиссии отсутствовали правовые основания для отказа Заявителю в допуске к участию в аукционе.

Представитель Организатора торгов на заседании Комиссии пояснил, что на участие в аукционе поступило 4 (четыре) заявки, 3 (три) из которых, включая заявку Заявителя, не были допущены к участию в аукционе по одинаковому основанию (представление ненадлежащей выписки из ЕГРЮЛ), указанному в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 09.01.2023г. № 1.

Причины отказа допуска заявителей к участию в аукционе не основаны на нормах действующих правовых актов.

Пунктом 151 Порядка № 67 предусмотрено, что в случае если аукцион признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в аукционе либо признания участником аукциона только одного заявителя, с лицом, подавшим единственную заявку на участие в аукционе, в случае, если

указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным документацией об аукционе, а также с лицом, признанным единственным участником аукциона, организатор аукциона обязан заключить договор на условиях и по цене, которые предусмотрены заявкой на участие в аукционе и документацией об аукционе, но по цене не менее начальной (минимальной) цены договора (лота), указанной в извещении о проведении аукциона.

В соответствии с пунктом 6 «Информационная карта аукциона» аукционной документации, пунктом 1.1 «Проект договора аренды здания столовой» (приложение № 4 к аукционной документации) срок действия договора аренды: 3 года с даты заключения договора аренды.

Частью 2 статьи 609 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Согласно пункту 2 статьи 651 Гражданского кодекса Российской Федерации договор аренды нежилых помещений, заключенный на срок не менее одного года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Частью 1 статьи 164 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случаях, если законом предусмотрена государственная регистрация сделок, правовые последствия сделки наступают после ее регистрации.

БПОУ ВО «ВУМЛ» и ООО «Резиденция» (единственный заявитель, признанный Аукционной комиссией участником аукциона) 20.02.2023 подписан договор аренды здания столовой, акт приема-передачи здания столовой.

Договор аренды не прошел государственную регистрацию, приостановленную по заявлению БПОУ ВО «ВУМЛ».

Процедура проведения торгов должна обеспечивать равный и недискриминационный доступ хозяйствующих субъектов к предмету торгов.

По смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования.

Исходя из буквального и смыслового толкования нормативных положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, поскольку перечень запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

Неправомерное ограничение доступа к участию в торгах приводит к сокращению числа хозяйствующих субъектов на товарном рынке, что является одним из признаков ограничения конкуренции, предусмотренным пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится в объеме, установленном пунктом 10.10 настоящего Порядка.

Временным интервалом для исследования при указанной квалификации правонарушения является период проведения торгов: с 22.09.2022 (дата публикации информационные сообщения о проведении аукциона) по 09.02.2023 (дата рассмотрения заявок на участие в аукционе).

Определение предмета торгов – право на заключение договора аренды здания столовой.

Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах (с момента подачи заявки на участие в торгах) – ООО «Резиденция», ООО «Вотчина», ООО «Гостиничный комплекс «Вотчина», ООО «Профит».

По результатам рассмотрения жалобы принято решение от 14.03.2023 № 035/10/18.1-151/2023 о признании жалобы обоснованной, Аукционной комиссии нарушившей часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно приказу (распоряжению) БПОУ ВО «ВУМК» о переводе работника на другую работу № 230-к от 01.04.2016 <...> назначен на должность начальник хозяйственного отдела.

В соответствии с приказом БПОУ ВО «ВУМК» от 19.01.2023 № 14/1 «О проведении аукциона на право заключения договора аренды здания столовой» назначена аукционная комиссия, членом которой является начальник хозяйственного отдела <...>

Таким образом, <...>, как ответственным должностным лицом, принявшем неправомерное решение об отказа Заявителю в допуске к участию в аукционе, нарушен установленный законодательством Российской Федерации порядок допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах.

Согласно части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от

тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

По факту совершения правонарушения уполномоченным должностным лицом 08.09.2023 составлен протокол об административном правонарушении в отсутствие <...> (уведомлен надлежащим образом, представил ходатайство от 25.08.2023 о составление протокола в его отсутствие).

Протокол об административном правонарушении составлен правильно, оснований для его возврата не имеется.

Согласно протоколу об административном правонарушении, определению о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении от 11.09.2023 рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении назначено на 20.09.2023, о чем <...> уведомлен надлежащим образом.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение дел об административном правонарушении, пришло к выводу о наличии в действиях <...> нарушения установленного порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, предусмотренный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Ходатайств, препятствующих рассмотрению настоящего дела об административном правонарушении, не заявлено.

Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностным лицом, не имеется.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1, статьей 2.4 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ установлена административная ответственность.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом в КоАП РФ 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 органах местного самоуправления. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое

значение и влекущих определенные юридические последствия (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

<...> является надлежащим субъектом административной ответственности, и в его действиях, выразившимся в нарушении процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации имущественных торгов, содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, совершено <...> в период исполнения должностных обязанностей.

Вина <...> состоит в том, что он не выполнил установленные требования законодательства о проведении торгов

Субъективная сторона правонарушения выражается в том, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность соблюдения норм федерального законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективная сторона правонарушения заключается в неисполнении требований законодательства, направленных на реализацию прав претендентов принять участие в обязательных к проведению торгах.

Место совершения правонарушения – Российская Федерация, Вологодская область, г. Великий Устюг (место нахождения Организатора торгов, Аукционной комиссии).

Время совершения административного правонарушения – 09.02.2023 (дата составления протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе).

Таким образом, <...> как должностное лицо – член аукционной комиссии, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Состав и событие административного правонарушения доказаны.

Выявленные нарушения подтверждаются следующими доказательствами: решением Вологодского УФАС России от 14.03.2023 № 035/10/18.1-151/2023, протоколом по делу № 04-07/08-23 от 08.09.2023 и иными материалами в их совокупности.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

<...> представлены письменные пояснения от 25.08.2023, согласно которым он ранее к административной ответственности не привлекался, на иждивении несовершеннолетних детей и иных лиц не имеет.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности при малозначительности правонарушения.

Согласно п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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 правонарушений.

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. Таким образом, необходимо установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Согласно позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 15.04.2008 № 248-0-0, из статьи 2.9 КоАП РФ рассматриваемой с учетом смысла, придаваемого ей сложившейся правоприменительной практикой, следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительности суды должны 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 с учетом названных выше обстоятельств, при этом применение положений статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью должностного лица административного органа, рассматривающего дело об административном правонарушении.

По юридической конструкции правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, образует формальный состав. Административная ответственность в данном случае наступает за сам факт совершения противоправного деяния, а не за причинение какого-либо вреда или ущерба.

Следовательно, поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

отсутствие указанных последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного должностным лицом.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении к соблюдению требований действующего законодательства.

Таким образом, в данном случае вынесение в отношении <...> постановления о назначении административного наказания будет способствовать обеспечению реализации целей административного наказания, а также предупреждению совершения новых правонарушений.

Учитывая характер совершенного правонарушения, связанного с существенным нарушением должностным лицом требований действующего законодательства, направленных на признание равенства участников торгов, реализацию прав претендентов принять участие в обязательных к проведению торгах, оно не может быть признано малозначительным.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В силу части 1 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит

замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Доказательств, свидетельствующих о причинении совершенным правонарушением вреда или возникновении угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, материалы дела об административном правонарушении не содержат.

Доказательства причинения имущественного ущерба в результате совершения административного правонарушения также отсутствуют.

В материалах дела не содержится доказательств, свидетельствующих о том, что <...> ранее привлекался к административной ответственности.

С учетом наличия обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, имеется основание применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ – административное наказание, предусмотренное частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Устанавливая меру административной ответственности за нарушение действующего законодательства, федеральный законодатель преследует цели предупреждения совершения новых правонарушений как самими правонарушителями, так и другими лицами (статья 1.2 и часть 1 статьи 3.1 КоАП), а также стимулирования правомерного поведения должностных лиц.

В силу части 1 статьи 29.13 КоАП судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, при установлении причин административного правонарушения и условий, способствовавших его совершению, вносят в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представление о принятии мер по устранению указанных причин и условий.

Установлены причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, к которым следует отнести не принятие <...> всех зависящие от него мер по соблюдению установленного законодательством порядка проведения обязательных имущественных торгов.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, частью 6 статьи 7.32.4, статьями 23.66, 29.9, 29.10, 29.13 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

- 1. Признать должностное лицо, члена аукционной комиссии по проведению аукционов на право заключения договоров аренды Бюджетного**

профессионального образовательного учреждения Вологодской области «Великоустюгский многопрофильный колледж» < ... > виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

- 2. Назначить <...> с учетом части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ наказание в виде предупреждения.**
- 3. Выдать на основании статьи 29.13 КоАП РФ обязательное для исполнения представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.**

В силу части 2 статьи 29.13 КоАП РФ организации и должностные лица обязаны рассмотреть представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, в течение месяца со дня его получения и сообщить о принятых мерах судье, в орган, должностному лицу, внесшим представление.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

Заместитель руководителя

Вологодского УФАС России
Ростиславова

А.А.

М.П.