

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № АПЗ-30/17

«24» мая 2017 г.

г. Тамбов

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) Мазаева Светлана Владимировна, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АПЗ-30/17, возбужденного в отношении **должностного лица – главы администрации Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области <...>** по ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии **<...>**, которой разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Администрация Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области (далее – Заказчик, организатор торгов) 30.11.2016 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru разместила извещение № 301116/0191473/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения на территории Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области.

ООО «Импульс» обратилось с жалобой (вх. № 103 от 11.01.2017) в Тамбовское УФАС России. В качестве доводов жалобы Заявителем было указано, в том числе следующее:

- установленный в конкурсной документации задаток в размере 188 350 000 руб. является необоснованным и ограничивает количество участников торгов;
- в конкурсной документации и в проекте концессионного соглашения отсутствуют конкретные обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, чем нарушается п. 1 ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях.

В результате рассмотрения жалобы, возражений на нее и материалов закупки установлено следующее.

Согласно п. 1.1 конкурсной документации настоящая конкурсная документация утверждена в соответствии с Федеральным законом от

21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (ранее и далее – Закон о концессионных соглашениях).

Согласно п. 1.2 конкурсной документации для целей настоящей конкурсной документации используются следующие термины:

- концедент – муниципальное образование Цнинский сельсовет Тамбовского района Тамбовской области – сельское поселение;
- концессионер – индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо, действующее без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица, признанное победителем конкурса или иным лицом, заключающим соглашение, подписавшее концессионное соглашение.

1. Довод жалобы о неправомерности установления в конкурсной документации требования о внесении задатка в размере 188 350 000 рублей признан обоснованным по следующим обстоятельствам.

В соответствии с ч. 5 ст. 448 Гражданского кодекса РФ участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

Согласно извещению № 301116/0191473/01 о проведении торгов дата и время окончания приема заявок – 18.01.2017.

Этим же извещением установлена дата подведения итогов – 26.04.2017, т.е. общее время проведения конкурса (с 30.11.2016) составляет 147 дней.

Таким образом, организатором торгов создана ситуация, при которой участник торгов теряет возможность распорядиться и извлекать прибыль из суммы 188 350 000 рублей на срок от 98 до 147 дней (в зависимости от даты подачи заявки).

Для оценки влияния такого требования на результат торгов учтено, что действующая на настоящий момент ставка рефинансирования составляла 10% годовых.

С учетом изложенного, при направлении суммы задатка на извлечение прибыли по ставке рефинансирования (минимально возможная сумма кредита, за исключением субсидируемых) участник получил бы от 5 057 068,49 руб. до 7 585 602,74 руб. Данные суммы можно расценивать как потенциально упускаемую прибыль, либо, если рассматривать ситуацию с привлечением кредитных средств для участия в торгах – как прямые затраты.

При этом, организатором торгов практически в любое время до подведения итогов конкурса может по своему усмотрению отменить его.

С учетом совокупности данных обстоятельств организатором торгов путем установления данного требования к участникам торгов созданы

необоснованные ограничения участию заинтересованных лиц, искусственно созданы для участников неприемлемые предпринимательские риски.

Требование нарушает п. 3 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях в соответствии, с которым конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

2. Пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение должно включать в себя обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции.

Установлено, что в конкурсной документации и проекте концессионного соглашения отсутствуют конкретные обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, чем нарушен п. 1 ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях.

Частью 1 статьи 3 Закона о концессиях установлено, что по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная документация должна содержать состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения и иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Пунктом 2 части 1.2 статьи 10 Закона о концессиях установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, концессионное соглашение наряду с предусмотренными [частью 1](#) настоящей статьи существенными условиями должно содержать задание и основные мероприятия, определенные в соответствии со [статьей 22](#) настоящего Федерального закона, с описанием основных характеристик таких мероприятий.

Проанализировав конкурсную документацию и установленные требования, следует вывод об отсутствии в ней четкого и понятного для потенциальных участников торгов описания задания и основных мероприятий, определенных в соответствии со статьей 22 Закона о концессиях, необходимых для выполнения задач и достижения целевых показателей, а также отсутствие требований, обеспечивающих достижение необходимых и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий.

Таким образом, обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения в рассматриваемой документации не установлены, что нарушает п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях.

Согласно ч. 10 ст. 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.**

Согласно ст. 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. Кроме того, лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьей 7.32.4](#) настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – глава администрации Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области <...> при утверждении конкурсной документации **нарушила процедуру и порядок организации и проведения торгов**, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Уведомлением от 17.04.2017 (исх. № 58-3-06/1403) <...> вызвана на составление и подписание протокола об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения документации о проведении открытого конкурса - 18.11.2016.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения администрации Цнинского сельсовета Тамбовского района

Тамбовской области – Россия, Тамбовская область, Тамбовский район, пос. Строитель, мкр. Центральный, д. 4.

17.05.2017 в отношении <...> составлен протокол об административном правонарушении, копия которого вручена ей лично в тот же день.

Определением от 17.05.2017 (исх. № 58-3-06/1836) рассмотрение дела № АПЗ-29/17 об административном правонарушении назначено на 24.05.2017.

На рассмотрении дела 24.05.2017 <...> присутствовала лично, признала нарушение **требований Закона о концессионных соглашениях** при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения на территории Цнинского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области.

Каких-либо обстоятельств, препятствующих выполнению <...> требований п. 2 ч. 1, п. 2 ч. 1.2, ч. 3 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях при проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, не установлено.

<...> имела возможность для соблюдения требований законодательства, но ей не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению. Следовательно, <...> является виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Дело об административном правонарушении № **АПЗ-30/17**, в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ, рассматривалось с учётом характера совершенного <...> административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

При рассмотрении дела установлено, что совершенное административное правонарушение нанесло вред охраняемым законом правоотношениям, который заключается в пренебрежительном отношении <...> к требованиям Закона о концессионных соглашениях.

Рассмотрев дело об административном правонарушении № **АПЗ-30/17**, руководствуясь статьями 23.48, 28.9, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь <...> (ИНН <...>, <...>) к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, за нарушение процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, и подвергнуть административному наказанию в виде наложения административного штрафа в размере **3 000 (три тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, 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 КоАП РФ.

Реквизиты счета для перечисления суммы штрафа, взыскиваемой за нарушение Закона о закупках:

Получатель: УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области),

ИНН 6831001163 КПП 682901001

Банк получателя: Отделение Тамбов,

БИК 046850001

Сч. № 40101810000000010005

ОКТМО 68701000001

Код бюджетной классификации: 161 116 0201 0016 000 140

УИН 0319830231053000000810140

Назначение платежа – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Внимание!

Код дохода бюджетной классификации и ОКТМО 68701000001 указывать обязательно.

Предлагаем в 60-дневный срок представить в Тамбовское УФАС России документы, свидетельствующие об уплате штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в [части 1](#) статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 1 и части 3 статьи 30.1 и части 1 статьи 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный 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.

Заместитель руководителя -
начальник отдела антимонопольного

С.В. Мазаева

контроля хозяйствующих субъектов

Постановление вступило в силу «___» _____ 201_ г.

Сведения об уплате должником назначенного административного штрафа:

(оплачен полностью/оплачен штраф на сумму/не оплачен)

исп. Абанкин А.А. (4752) 72-93-54