

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №62

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№05-05-14/2018

23.05.2018

г.Ханты-Мансийск

Я, - Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре -, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №05-05-14/2018, возбужденного в отношении Департамента жилищно-коммунального комплекса и энергетики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (ИНН 8601049407, ОГРН 1138601000856, ул.Мира, д.104, г.Ханты-Мансийск, 628007) по признакам состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

:МВСУ

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» поступила жалоба ПАО «Карачаровский механический завод» (вх.№1474-ж от 21.09.2017) на действия Департамента жилищно-коммунального комплекса и энергетики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (далее – Департамент) при проведении предварительного отбора подрядных организаций по предмету «Выполнение работ по оценке технического состояния и проектированию капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе по замене лифтового оборудования, признанного непригодным для эксплуатации», реестровый номер процедуры №FKR28081700009 (далее – предварительный отбор).

05.10.2017 Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено решение (исх.№05-24/ИТ-6023), в соответствии с которым в действиях Департамента признано нарушение подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Положения о привлечении подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения

функций специализированной некоммерческой организации осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615.

Как следует из материалов дела, 28.08.2017 на официальном сайте www.derjkkе.admhmao.ru (далее – официальный сайт) и на электронной площадке www.roseltoг.ru (далее – электронная площадка) Департаментом размещено извещение о проведении предварительного отбора, а также документация о проведении предварительного отбора.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615 утверждено Положение о привлечении подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее – Положение).

В соответствии с абзацем 8 пункта 1 Положения «предварительный отбор» - совокупность действий, являющихся частью процедуры закупки (торгов), в результате которых осуществляется формирование реестра квалифицированных подрядных организаций субъекта Российской Федерации, сводного реестра квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в закупках, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме на территории субъекта Российской Федерации, проводившего предварительный отбор.

Согласно абзацу 9 пункта 1 Положения «реестр квалифицированных подрядных организаций» - сформированный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченным субъектом Российской Федерации на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций, по итогам предварительного отбора реестр квалифицированных подрядных организаций, в котором содержится предусмотренная настоящим Положением информация о подрядных организациях, которые имеют право принимать участие в электронном аукционе по установленному предмету электронного аукциона либо у которых могут осуществляться закупки в случаях, предусмотренных пунктом 193 настоящего Положения.

Как следует из материалов дела, в целях исполнения Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615 приказом Департамента от 31.08.2016 №22-нп утверждено положение о порядке деятельности Комиссии по проведению предварительного отбора

подрядных организаций (приказ Департамента от 08.02.2017 №2-нп о внесении изменений в приложение 2 к приказу от 31.08.2016 №22-нп).

Также, приказом Департамента от 07.09.2016 №23-нп утверждена документация и формы документов для проведения предварительного отбора подрядных организаций (приказ Департамента от 12.04.2017 №3-нп о внесении изменений в приложение 1 к приказу от 07.09.2016 №23-нп).

Согласно документации о проведении предварительного отбора прием заявок осуществляется с 29.08.2017 по 19.09.2017. Заявки рассматриваются с 20.09.2017 по 03.10.2017.

Пунктом «л» раздела 5 «Требование к участникам предварительного отбора» документации о предварительном отборе, предусмотрено требование о наличии у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала, а именно:

- один работник, занимающий должность руководителя (генеральный директор (директор), главный инженер проекта, их заместители), имеющий высшее профессиональное образование соответствующего профиля и стаж работы по специальности не менее 5 лет;
- два работника, имеющих высшее профессиональное (техническое) образование или среднее профессиональное (техническое) образование и стаж работы в области архитектурно-строительного проектирования не менее 5 лет или проектирования инженерных систем жизнеобеспечения не менее 3 лет;
- один работник, имеющий высшее профессиональное (техническое) образование или экономическое образование в области строительства, профессиональную переподготовку по направлению «Ценообразование и сметное нормирование в строительстве», стаж работы в должности инженера-сметчика не менее 2 лет.

На момент объявления предварительного отбора (28.08.2017) подпунктом «о» пункта 23 Положения (в редакции от 01.07.2016) было предусмотрено требование к участнику предварительного отбора о наличии у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала, устанавливаемого в документации о проведении предварительного отбора в зависимости от предмета предварительного отбора и указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору об оказании услуг по предмету разрешенной деятельности.

Из указанного следует, что Положением предусмотрено лишь требование к количеству квалифицированного персонала, которое устанавливается в документации о проведении предварительного отбора в зависимости от предмета предварительного отбора и указанной в свидетельстве

саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору об оказании услуг по предмету разрешенной деятельности.

Согласно части 6 статьи 55.5 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) требования к членам саморегулируемой организации, устанавливаемые в стандартах саморегулируемой организации и во внутренних документах саморегулируемой организации, не могут быть ниже, чем минимально установленные в настоящей части:

1) квалификационные требования к индивидуальным предпринимателям, а также руководителям юридического лица, самостоятельно организующим выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, - наличие высшего образования соответствующего профиля и стажа работы по специальности не менее чем пять лет;

2) требования к наличию у индивидуального предпринимателя или юридического лица специалистов по организации инженерных изысканий (главных инженеров проектов), специалистов по организации архитектурно-строительного проектирования (главных инженеров проектов, главных архитекторов проектов), специалистов по организации строительства (главных инженеров проектов), трудовая функция которых включает соответственно организацию выполнения работ по инженерным изысканиям, выполнения работ по подготовке проектной документации, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства и сведения о которых включены в национальные реестры специалистов, предусмотренные [статьей 55.5-1](#) настоящего Кодекса, - не менее чем два специалиста по месту основной работы.

Частью 1 статьи 55.5-1 ГрК РФ определено, что специалистом по организации инженерных изысканий, специалистом по организации архитектурно-строительного проектирования, специалистом по организации строительства является физическое лицо, которое имеет право осуществлять по трудовому договору, заключенному с индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, трудовые функции по организации выполнения работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства в должности главного инженера проекта, главного архитектора проекта и сведения о котором включены в национальный реестр специалистов в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования или в национальный реестр специалистов в области строительства.

Кроме того, статьей 55.5-1 ГрК РФ также определены требования к указанным в части 1 настоящей статьи специалистам.

Из системного толкования [подпункта «о» пункта 23](#) Положения, [статьи 55.5, 55.5-1](#) ГрК РФ следует, что требования к количеству и квалификации

персонала для выполнения определенных видов работ устанавливает саморегулируемая организация, однако такие требования не могут быть ниже минимально необходимых требований, установленных ГрК РФ, при этом у Департамента не имеется полномочий произвольно устанавливать требования к участникам предварительного отбора в части наличия у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала, такие требования устанавливаются в зависимости от требований, установленных СРО для определенного вида работ и указанной в свидетельстве СРО стоимости работ по заключаемому договору.

Фактически, Департамент самостоятельно установил требования к количеству и квалификации персонала для выполнения определенных видов работ, то есть взял на себя функции саморегулируемой организации.

Согласно пункту 39 Положения орган по ведению реестра не вправе требовать от участника предварительного отбора иных документов, кроме документов, предусмотренных [пунктом 38](#) настоящего Положения.

Следовательно, установление в подпункте «л» раздела 5 «Требование к участникам предварительного отбора» документации о предварительном отборе предусмотрено требование о наличии у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала требование о наличии одного работника, имеющего высшее профессиональное (техническое) образование или экономическое образование в области строительства, профессиональную переподготовку по направлению «Ценообразование и сметное нормирование в строительстве», стаж работы в должности инженера-сметчика не менее 2 лет, не правомерно.

Указанные действия Департамента нарушают требования подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Положения.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, в действиях Департамента, как организатора предварительного отбора, выразившихся в установлении в подпункте «л» раздела 5 «Требование к участникам предварительного отбора»

документации о предварительном отборе требования о наличии у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала требование о наличии одного работника, имеющего высшее профессиональное (техническое) образование или экономическое образование в области строительства, профессиональную переподготовку по направлению «Ценообразование и сметное нормирование в строительстве», стаж работы в должности инженера-сметчика не менее 2 лет, в нарушение подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Положения, содержатся признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Согласно статье 2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ (в том числе статьей 7.32.4 КоАП РФ) или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного лицом, совершившим правонарушение, выразившееся в нарушении порядка организации и проведения предварительного отбора подрядных организаций по предмету «Выполнение работ по оценке технического состояния и проектированию капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе по замене лифтового оборудования, признанного непригодным для эксплуатации» является – Департамент жилищно-коммунального комплекса и энергетики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (ИНН 8601049407, ОГРН 1138601000856, ул.Мира, д.104, г.Ханты-Мансийск, 628007).

Место совершения административного правонарушения – здание Департамента ул.Мира, д.104, г.Ханты-Мансийск, 628007.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела, 28.08.2017.

В соответствии с уведомлением о составлении протокола от 20.04.2018 №05-05/ИТ-2098 составление протокола назначено на 10.05.2018.

Протокол об административном правонарушении №31 составлен 10.05.2018 - отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Ханты-Мансийского УФАС России -, в присутствии представителя Департамента -, действующей по доверенности -.

Определением от 10.05.2018 рассмотрение дела назначено на 23.05.2018. Настоящее определение вручено представителю Департамента нарочно под роспись, что свидетельствует о надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения дела.

Рассмотрение дела об административном правонарушении №05-05-14/2018

состоялось 10.05.2018 по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27.

Дело рассмотрено в присутствии представителя Департамента -, действующей по доверенности -.

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель Департамента пояснил, что нарушение подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Положения имело место быть.

В ходе рассмотрения дела представитель Департамента просила применить статью 2.9 КоАП РФ и признать малозначительность совершенного правонарушения, поскольку действие Департамента не представляет существенного нарушения охраняемых общественных отношений и не повлекло за собой неблагоприятных последствий.

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

Согласно постановлению 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 правоотношений.

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.

Статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренных данным Кодексом.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место

только в исключительных случаях применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния и должна быть мотивирована.

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо Ханты-Мансийского УФАС России в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Требование о наличии у участника предварительного отбора в штате минимального количества квалифицированного персонала требование о наличии одного работника, имеющего высшее профессиональное (техническое) образование или экономическое образование в области строительства, профессиональную переподготовку по направлению «Ценообразование и сметное нормирование в строительстве», стаж работы в должности инженера-сметчика не менее 2 лет определенное в подпункте «л» раздела 5 «Требование к участникам предварительного отбора» документации о предварительном отборе, установлено в нарушение подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Положения и является недопустимым в соответствии с антимонопольным законодательством, поскольку приводит к ограничению конкуренции и ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующим субъектам.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа и годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое деяние в качестве малозначительного.

Как следует из положений части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо,

равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с частью 2 статьи 2.10 КоАП РФ, в случае, если в статьях разделов I, III, IV, V настоящего Кодекса не указано, что установленные данными статьями нормы применяются только к физическому лицу или только к юридическому лицу, данные нормы в равной мере действуют в отношении и физического, и юридического лица, за исключением случаев, если по смыслу данные нормы относятся и могут быть применены только к физическому лицу.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, пришло к выводу о наличии в действиях Департамента нарушения подпункта «о» пункта 23, пункта 39 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах».

Тем самым, Департаментом совершено административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Таким образом, вина лица, привлекаемого к административной ответственности, состоит в том, что оно нарушило порядок организации и проведения предварительного отбора подрядных организаций.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Порядком требований, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении не установлены.

Вина лица, привлекаемого к административной ответственности, в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного лицом, привлекаемым к административной ответственности, административного правонарушения, должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение настоящего дела, не выявлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность

совершенного Департаментом административного правонарушения, не выявлены.

Между тем, принимая во внимание то, что Департамент ранее к административной ответственности не привлекался, а также признание вины Департаментом, должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, приходит к выводу о назначении Департаменту наказания в виде минимального размера штрафа в сумме двадцать тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями 2.9, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, частью 6 статьи 7.32.4, статьями 29.1, 29.2, 29.5, 29.6, 29.10, 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Департамент жилищно-коммунального комплекса и энергетики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (ИНН 8601049407, ОГРН 1138601000856, ул.Мира, д.104, г.Ханты-Мансийск, 628007) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначит наказание в виде штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

2. Копию настоящего постановления направить Департаменту жилищно-коммунального комплекса и энергетики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Штраф подлежит зачислению в федеральный бюджет (получатель – УФК по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (Ханты-Мансийское УФАС России) в полном объеме по следующим реквизитам: Уникальный идентификатор начислений – 16130052500001218746, ИНН – 8601009316, КПП – 860101001, ОКТМО – 71871000001, р/с – 40101810900000010001, Банк – РКЦ Ханты-Мансийск г. Ханты-Мансийск, БИК – 047162000, КБК – 16111602010016000140 – денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защите конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Документы, подтверждающие уплату штрафа необходимо направить по электронной почте to86@fas.gov.ru. В назначении платежа необходимо указывать

номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентификации платежа или при отсутствии сведений у Ханты-Мансийского УФАС России о своевременной оплате штрафа, Ханты-Мансийское УФАС России будет обязано передать постановление о наложении штрафа для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд либо вышестоящему должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России в течение 10 дней 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.

-