

об административном правонарушении

«20» января 2021 года г. Йошкар-Ола

ул. Волкова, д. 164

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы Республики Марий Эл <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица — члена конкурсной комиссии Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл <...> по факту нарушение пункта 4 части 1 статьи 23 Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о перевозках), выразившееся в неправомерном отклонении заявок участников открытого конкурса, в чем усматриваются признаки наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

подвергалась административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения (в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ): нет сведений.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — антимонопольный орган) поступили жалобы Заявителей, ИП <...>, ООО «<...>» в отношении Заказчика, Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл при проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл (извещение от 13.08.2020, размещено по адресу: <http://mari-el.gov.ru/minprom/pages/20200813-1642.aspx>).

Антимонопольный орган на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) принял жалобу к рассмотрению.

ИП <...>. и ООО «<...>» в своих жалобах указывают на необоснованное отклонение своих заявок на участие в вышеуказанном конкурсе. ИП

Извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл (извещение от 13.08.2020, размещено по адресу: <http://mari-el.gov.ru/minprom/pages/20200813-1642.aspx>) (далее — открытый конкурс).

Подача заявок: в рабочие дни с 17.08.2020 по 14:00 15.09.2020.

Дата и время вскрытия конвертов: 16:30 15.09.2020.

Рассмотрение заявок: с 16.09.2020 по 24.09.2020.

Дата и время подведения итогов конкурса: 17:00 25.09.2020.

При этом проведение конкурса приостанавливалось в связи с расхождением информации об имеющейся задолженности у участников открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12 (Приказ от 24.09.2020 № 190). Проведение конкурса возобновлено 30.09.2020 (Приказ от 30.09.2020 № 196).

Дата рассмотрения заявок и подведения итогов конкурса по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12 установлена 30.09.2020.

В соответствии с Протоколом № 2 от 24.09.2020 конкурс по лотам № 6, 7, 8, 9 признан несостоявшимся. Из Протокола № 2 следует аналогичное решение, по лоту № 5 конкурс признан состоявшимся, победителем объявлено ООО <...>.

Протоколом № 3 от 30.09.2020 заявки по оставшимся лотам рассмотрены, по лотам № 4, 11 конкурс признан несостоявшимся.

Протоколом № 4 от 30.09.2020 конкурс по лотам № 2, 3, 10 признан состоявшимся. По лоту № 2 победителем признан ИП <...>, по лоту № 3 ООО <...>, по лоту № 10 победителем признан ИП <...>. По лотам № 1, 12 конкурс признан несостоявшимся, единственным участником признан <...>

1. ИП <...> (далее в этом пункте — Заявитель) подавал заявки по лотам № 1, 2, 12 открытого конкурса, однако его заявки были отклонены на основании пункта 4 части 1 статьи 23 Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о перевозках) в связи с наличием у участника открытого конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период. Однако Заявитель указывает, что задолженность на момент вскрытия конвертов (15.09.2020) у него отсутствовала, о чем в составе заявок были предоставлены справки. При этом согласно положениям пункта 3 части 3 статьи 45 НК РФ обязанность налогоплательщика по уплате налога считается исполненной со дня внесения физическим лицом в банк, кассу местной администрации, организацию федеральной почтовой связи, либо в многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг наличных денежных средств для их перечисления в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федерального казначейства. Следовательно, по состоянию на 15.09.2020 сумма задолженности была оплачена. Заявки были отклонены протоколом от 30.09.2020.

Организатор торгов в письменных пояснениях и на заседании комиссии указывал на правомерное отклонение заявки вследствие наличия у Заявителя задолженности. В составе заявки присутствовала справка от 04.09.2020 о наличии задолженности, а также пять квитанций от 14.09.2020 об уплате указанной в справке задолженности. При рассмотрении данных документов выявлены несоответствия, которые выразились в расхождениях КБК, что могло являться основанием для возврата денежных средств. Посредством межведомственного взаимодействия с налоговыми органами Министерство направило запрос о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней и др. на 04.09.2020 (дата выдачи справки) и 15.09.2020 (дата подачи заявки). В ответе налогового органа содержалась информация о наличии задолженности на данные даты, что и послужило основанием для отклонения

заявок предпринимателя.

В дополнении от 12.10.2020 Заявитель сообщил, что соответствующие платежные документы сформированы сервисом ФНС на официальном сайте данного органа, в платежных документах отражена расшифровка каждого конкретного КБК по которому произведен платеж, а сами КБК соответствуют утвержденным Минфином России КБК.

В силу части 1 статьи 23 Закона о перевозках к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям:

- 1) наличие лицензии на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров в случае, если наличие указанной лицензии предусмотрено законодательством Российской Федерации;
- 2) принятие на себя обязательства в случае предоставления участнику открытого конкурса права на получение свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок подтвердить в сроки, определенные конкурсной документацией, наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе;
- 3) непроведение ликвидации участника открытого конкурса - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании банкротом участника открытого конкурса - юридического лица или индивидуального предпринимателя и об открытии конкурсного производства;
- 4) отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период;
- 5) наличие договора простого товарищества в письменной форме (для участников договора простого товарищества);
- 6) отсутствие в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя, участника договора простого товарищества обстоятельств, предусмотренных частью 8 статьи 29 данного Федерального закона.

Аналогичные требования установлены пунктом 9 информационной карты, являющейся частью II конкурсной документации.

Из системного толкования указанных законоположений следует, что участником лица становится в случае признания его заявки соответствующей указанным требованиям и допуска, соответственно, к участию в конкурсе. Следовательно, на момент принятия решения о соответствии или несоответствии заявки потенциального участника требованиям законодательства и документации у него не должно быть какой-либо задолженности в любые бюджеты бюджетной системы РФ за последний заверченный отчетный период.

Рассмотрение заявок по лотам № 1, 2, 12 в соответствии с извещением и документацией проводилось по 24.09.2020. Следовательно, Организатору торгов необходимо было проверять наличие (отсутствие) задолженности у данного участника на момент истечения срока рассмотрения заявок, установленного в документации, а именно — 24.09.2020.

Из ответа ИФНС России по г. Йошкар-Оле от 16.10.2020 № 10-21/031607 следует, что у ИП <...>:

— на 14.09.2020 числилась задолженность в размере 35 635,29 руб.;

— на 15.09.2020, 24.09.2020, 30.09.2020 задолженность отсутствует.

Следовательно, у ИП <...> отсутствовала задолженность на момент решения вопроса о признании его участником конкурса по результатам рассмотрения заявок заверченного отчетного периода.

Жалоба ИП <...> признана обоснованной, его заявки на участие в торгах были отклонены неправомерно.

Организатор торгов признан нарушившим пункт 4 части 1 статьи 23 Закона о перевозках, выразившееся в неправомерном отклонении заявки участника открытого конкурса.

Комиссия так же считает необходимым отметить, что о наличии задолженности указывалось в ответе, полученном по межведомственному взаимодействию (инд. запроса 951c9bb05eb05eb94a4da0dd961f694****; ИНН запрашиваемого лица <...>; сведения запрашиваются на дату 15.09.2020; результат — задолженность имеется).

Однако учитывая, что Организатором торгов некорректно выбрана дата запроса о наличии (отсутствии) задолженности, это обстоятельство не признается надлежащим исполнением обязанности по проверке наличия таковой.

2. ООО «ПАТА-ЭКСПРЕСС» (далее в этом пункте — Заявитель) поданы заявки на участие в лотах № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12. Данные заявки были отклонены на основании пункта 4 части 1 статьи 23 Закона о перевозках в связи с наличием у участника открытого конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период. При этом, как указывал, Заявитель, на момент подачи заявок на участие в конкурсе (17.08.2020) такая задолженность у него отсутствовала.

Организатор торгов в письменных пояснениях и на заседании комиссии указывал на правомерное отклонение заявки вследствие наличия у Заявителя задолженности. В адрес налоговых органов 16.09.2020 посредством межведомственного взаимодействия направлен запрос Министерства о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов на 27.07.2020 и 17.08.2020. В ответе на запрос содержалась информация о наличии у Заявителя на 17.08.2020 задолженности. Вследствие указанных противоречий Министерство 24.09.2020 направило запрос № 03-5845 в Межрайонную ИФНС России № 12 по Московской области. Из ответа следовало, что по состоянию на 28.09.2020 у Заявителя числится задолженность по штрафу в размере 500 рублей за налоговые правонарушения, установленные Главой 16 НК РФ. Задолженность образовалась 03.08.2020 в результате неуплаты начислений по вступившему в силу решению по камеральной налоговой проверке от 26.06.2020.

Из ответа Межрайонной ИФНС России № 12 по Московской области от 28.09.2020 следует, что у ООО «ПАТА-ЭКСПРЕСС» 03.08.2020 образовалась задолженность в результате неуплаты начислений по вступившему в силу решению по камеральной налоговой проверке от 26.06.2020, а именно — штраф за непредставление налоговой декларации (расчета финансового результата инвестиционного товарищества, расчета по страховым взносам) в размере 500 рублей.

Указанная задолженность была погашена 28.09.2020. Из справок инспекции № 25740, 26009 следует, что по состоянию на 01.08.2020, 30.09.2020 задолженность у Заявителя отсутствовала.

Рассмотрение заявок по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12 в соответствии с извещением и документацией проводилось по 24.09.2020. Следовательно, Организатору торгов необходимо было проверять наличие (отсутствие) задолженности у данного участника на

момент истечения срока рассмотрения заявок, установленного в документации, а именно — 24.09.2020.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» обязательные платежи - налоги, сборы и иные обязательные взносы, уплачиваемые в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды в порядке и на условиях, которые определяются законодательством Российской Федерации, в том числе штрафы, пени и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет соответствующего уровня бюджетной системы Российской Федерации и (или) государственные внебюджетные фонды, а также административные штрафы и установленные уголовным законодательством штрафы.

При этом в дефинитивном понимании указанного в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона о перевозках положения штраф не является задолженностью, которая может быть образована по результатам отчетного периода.

Кроме того, по данным ФНС из открытых источников доходы и расходы ООО «ПАТА-ЭКСПРЕСС» в 2019 году составили 55 635 000 руб. и 55 534 000 руб. соответственно, в связи с чем задолженность в размере 500 руб. не может рассматриваться в качестве значительной.

В пункте 5 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.12.2005 № 101 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с признанием недействительными торгов, проводимых в рамках исполнительного производства» разъяснено, что при рассмотрении вопроса о недействительности публичных торгов ввиду допущенных нарушений подлежит выяснению вопрос о том, являются ли допущенные нарушения существенными и повлияли ли они на результат торгов.

Правовой смысл требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, установленного в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона о перевозках, связан с наличием такой задолженности по налогам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанные обстоятельства подтверждены вступившими в законную силу Решениями Арбитражного суда Республики Марий Эл по делам № А38-10220/2017, А38-11905/2017.

Таким образом, жалоба Заявителя признается обоснованной, его заявки на участие в торгах были отклонены неправомерно. Указанное так же служит основанием для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Организатор торгов признается нарушившим пункт 4 части 1 статьи 23 Закона о перевозках, выразившееся в неправомерном отклонении заявки участника открытого конкурса.

Аналогично комиссия отмечает, что о наличии задолженности указывалось в ответе, полученном по межведомственному взаимодействию (инд. запроса 951c9bb05eb05eb94a4da0dd961f694****; ИНН запрашиваемого лица <...>; сведения запрашиваются на даты 27.07.2020, 17.08.2020; результат — задолженность имеется).

Однако учитывая, что Организатором торгов некорректно выбрана дата запроса о наличии (отсутствии) задолженности, это обстоятельство не признается надлежащим исполнением обязанности по проверке наличия таковой.

Таким образом, в действиях Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл установлено нарушение пункта 4 части 1 статьи 23 Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон о перевозках), выразившееся в неправомерном отклонении заявок участников открытого конкурса, в чем усматриваются признаки наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Вывод о нарушении, в частности, подтверждается Решением арбитражного суда Республики Марий Эл от 19.01.2021 по делу № А38-7384/2020 (на момент составления протокола не вступило в законную силу).

Частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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 данного Кодекса.

Статьи 7.30 КоАП РФ и 7.32.3 применяются при осуществлении закупок в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» соответственно.

Следовательно, действия по отклонению заявок на участие в конкурсе, проводимого в соответствии с Законом о перевозках образуют событие административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом понимается 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 том числе, в государственных организациях.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, несут административную ответственность как должностные лица.

Конкурсная комиссия создана в соответствии с Приказами Министерства от 13.08.2020 № 159, от 11.09.2020 № 178, в нее были включены <...>

Решения о допуске или не допуске к участию в конкурсе оформлялось Протоколом № 3 заседания конкурсной комиссии от 30.09.2020, из которого в том числе следует, что на основании пункта 4.2.1 конкурсной документации принято решение не допустить к участию

— <...> в связи с наличием задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период;

— <...> в связи с наличием задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

На заседании конкурсной комиссии присутствовали 5 членов, в том числе <...>, участвовавшая в принятии решений о допуске или не допуске заявок.

Следовательно, в действиях <...> имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 30.09.2020 (дата заседания конкурсной комиссии по рассмотрению заявок).

Место совершения административного правонарушения: <...>

Санкция части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.66 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **в 9 часов 30 минут 3 февраля 2020 года** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб. 4.

Возможность участия будет организована посредством видеоконференцсвязи по ссылке:

<https://fas1.tconf.rt.ru/c/4571588397>

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <...> разъясняются её права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток с момента получения его копии согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Протокол об административном правонарушении составлен в присутствии <...> лично.

<...> _____

(Ф.И.О. составившего протокол) (подпись)

«20» января 2021 года

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

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

(фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« ____ » _____ 2020 года _____ (подпись)