

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о привлечении к административной ответственности

по делу № 012/04/7.32.4-357/2023

«16» мая 2023 года г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ в отношении должностного лица — члена комиссии по проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом <...> (дата и место рождения <...>; паспорт, серия <...> № <...> выдан <...>; место регистрации (жительства): <...>),

УСТАНОВИЛ:

03.05.2023 ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в отношении <...> составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ по факту незаконного признания заявки участника соответствующим требованиям открытого конкурса на право заключения договора управления многоквартирными домами на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» по адресам: г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, д. 82 ул. Якова Эшпая, д. 110а, ул. Чехова, д. 64, ул. Ломоносова, д. 46.

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 указанного Кодекса.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

На рассмотрении настоящего дела <...> не явился, извещен в установленном порядке, ходатайств об отложении рассмотрения дела не заявлялось.

Как следует из протокола об административном правонарушении, 12.08.2022 <...> по месту исполнения должностных обязанностей совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Управлением городского хозяйства администрации ГО «Город Йошкар-Ола» проведен открытый конкурс на право заключения договора управления многоквартирными домами на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» по адресам: г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, д. 82 ул. Якова Эшпая, д. 110а, ул. Чехова, д. 64, ул. Ломоносова, д. 46.

Согласно части 4 Жилищного кодекса Российской Федерации в случаях, указанных в части 13 данной статьи и части 5 статьи 200 ЖК РФ, а также в случае, если в течение шести месяцев до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано, орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Правила проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом» (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 5 пункта 15 Правил при проведении конкурса устанавливаются в том числе, требование к претендентам об отсутствии кредиторской задолженности за последний заверченный отчетный период в размере свыше 70 процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период. При этом под кредиторской задолженностью в целях применения настоящего подпункта понимается совокупность обязательств претендента (краткосрочных и долгосрочных), предполагающих существующие в текущее время (неисполненные) ее обязательства в пользу другого лица (кредитора), включая обязательства по кредитам и займам, которые приводят к уменьшению балансовой стоимости активов претендента.

Указанное требование к участникам конкурса (претендентам) установлено также в подпункте 5 пункта 1.5 Конкурсной документации.

Согласно протокола №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом на момент вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе поступила одна заявка - ООО «Колибри».

Проанализировав представленный в составе заявки ООО «Колибри» бухгалтерский баланс за 2021 год (последний завершённый отчетный период), установлено, что в противоречие подпункта 5 пункта 15 Правил, подпункта 5 пункта 15 Конкурсной документации у Общества имеется кредиторская задолженность свыше 70% балансовой стоимости активов.

Следовательно, заявка участника не соответствовала установленным требованиям.

Вместе с тем, из протокола № 2 от 12.08.2022 рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом следует, что конкурсной комиссией было принято решение о допуске ООО «Колибри» к участию в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

В соответствии с протоколом №3 от 12.08.2022 рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, победителем конкурса признан участник конкурса ООО «Колибри».

Согласно подпункту 2 пункта 18 Правил несоответствие претендента требованиям, установленным пунктом 15 настоящих Правил является основанием для отказа допуска к участию в конкурсе.

В соответствии с пунктом 19 Правил в случае установления фактов несоответствия участника конкурса требованиям к претендентам, установленным пунктом 15 настоящих Правил, конкурсная комиссия отстраняет участника конкурса от участия в конкурсе на любом этапе его проведения.

Таким образом, действия конкурсной комиссии Организатора торгов в части принятия решения о допуске заявки ООО «Колибри» к участию в конкурсе, противоречат требованиям подпункта 2 пункта 18, пункта 19 Правил, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

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 настоящего Кодекса.

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.

Из примечания к статье 2.4 КоАП РФ следует, что 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.

В соответствии с приказом Управления городского хозяйства Администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» от 04.08.2022 № 75 о/д «Об изменении состава комиссии по проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом», <...> является Председателем комиссии.

Согласно протоколу № 2 от 12.08.2022 рассмотрения заявок на участие в конкурсе по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, <...>, являясь Председателем комиссии, присутствовал на заседании комиссии и принял решение о признании заявки участника соответствующим требованиям открытого конкурса на право заключения договора управления многоквартирными домами на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» по адресам: г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, д. 82 ул. Якова Эшпая, д. 110а, ул. Чехова, д. 64, ул. Ломоносова, д. 46.

Таким образом, прихожу к выводу, что в действиях <...> имеется нарушение требований подпункта 2 пункта 18, пункта 19 Правил, а как следствие состав административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Кроме того, должностным лицом исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления

Пленум от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное <...> не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании должностным лицом требований законодательства и невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного <...>.

Существенный вред общественным отношениям выразился в пренебрежительном отношении к публичным обязанностям.

Кроме того, принцип неотвратимости административной ответственности предполагает, что установление и применение административной ответственности должно обеспечивать наказание всех лиц, совершивших административные правонарушения.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Освобождение <...> от административной ответственности с объявлением устного

замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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.

Между тем, стоит учитывать следующее.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено некоммерческой организацией, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Сведения о совершении <...> ранее административных правонарушений в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ принимается решение о назначении <...> административного наказания в виде

предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 КоАП РФ и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган либо в районный суд 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.

Заместитель руководителя управления-начальник отдела