

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела № 224/11-АДМ-2018

об административном правонарушении

«26» декабря 2018 г.

г. Кемерово

ул. Ноградская, 5

Я, <...>, рассмотрев материалы дела № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>, занимающего на момент совершения правонарушения должность и.о. начальника департамента жилищно-коммунального и дорожного комплекса Кемеровской области по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие <...>, в присутствии его защитника <...>,

УСТАНОВИЛА:

В результате рассмотрения жалобы ООО «АРТ-Проект» на действия организатора торгов - департамента жилищно-коммунального и дорожного комплекса Кемеровской области (далее - Департамент) при проведении предварительного отбора подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах на территории Кемеровской области № 2.ПО.КР.17, 23.01.2018 комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение о признании Департамента нарушившим требования подпункта «п» пункта 23, пункта 24 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного Постановлением Правительства от 01.07.2016 № 615 (далее - Положение).

Нарушение нормативного правового акта выразилось в установлении в документации о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР.17 требований к участникам торгов, противоречащих пунктам 23, 24 Положения, а именно: участник предварительного отбора должен подтвердить свой опыт работы договорами, заключенным только в соответствии с Положением, в то время как требования подпункта «п» пункта 23 Положения, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615, предусматривают наличие такого опыта, в том числе по договорам, заключенным в соответствии с Положением, указанные сведения внесены в документацию приказом № 124 от 27.12.2017 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по

капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме»

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.

Действия должностного лица, занимающего на момент совершения правонарушения должность и.о. начальника Департамента <...>, а именно: издание 27.12.2017 приказа № 124 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме», вступают в противоречие с требованиями подпункта «п» пункта 23, пункта 24 Положения, подлежат квалификации, как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

24.04.2018 определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования было возбуждено дело № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении в отношении <...> по признакам нарушения части 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначена дата составления и подписания протокола (23.05.2018 в 15 часов 00 минут). Определение было направлено заказным письмом с уведомлением в адрес <...>

23.05.2018 <...> в указанное время на подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.05.2018 дата составления и подписания протокола по делу № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении назначена на 22.06.2018 на 11 часов 00 минут. Определение направлено в адрес <...>

22.06.2018 <...> в указанное время на подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением от 25.06.2018 дата составления и подписания протокола по делу № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении назначена на 23.07.2018 на 14 часов 00 минут. Определение направлено в адрес <...>

23.07.2018 <...> в указанное время на подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением от 24.07.2018 дата составления и подписания протокола по делу № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении назначена на 13.09.2018 на 14 часов 00 минут. Определение направлено в адрес <...>

13.09.2018 <...> в указанное время на подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением от 14.09.2018 дата составления и подписания протокола по делу № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении назначена на 17.10.2018 на 14 часов 00 минут. Определение направлено в адрес <...>

17.10.2018 <...> в указанное время на подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

Уведомлением от 19.10.2018 дата составления и подписания протокола по делу № 224/11-АДМ-2018 об административном правонарушении назначена на 06.12.2018 на 15 часов 00 минут. Определение направлено в адрес <...>

06.12.2018 состоялась процедура составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018 в отсутствие <...>, его защитника.

Определением от 06.12.2018 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018 было назначено к рассмотрению на 20.12.2018 на 10 часов 00 минут. Копии протокола, определения были направлены заказным письмом с уведомлением в адрес <...>

18.12.2018 телефонограммой до сведения <...> была доведена информация о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018.

20.12.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018, в связи с невозможностью явки.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 20.12.2018 об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018 дело об административном правонарушении назначено на 26.12.2018 на 14 часов 00 минут.

26.12.2018 в отсутствие <...>, в присутствии его защитника по доверенности Приезжева К.А. состоялось рассмотрение дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018.

26.12.2018 <...>, присутствующий на рассмотрении дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018, заявил ходатайство об освобождении <...> от административной ответственности в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

Изучив материалы дела об административном правонарушении № 224/11-АДМ-2018, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с подпунктом «п» пункта 23 Положения при проведении предварительного отбора устанавливаются требования к участникам предварительного отбора: наличие у участника предварительного отбора за 3 года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в предварительном отборе, опыта оказания услуг и (или) выполнения работ, аналогичных предмету проводимого предварительного отбора, не менее чем по 3 исполненным контрактам и (или) договорам, предметом которых являлись строительство, реконструкция, капитальный ремонт зданий, являющихся объектами капитального строительства, ремонт (замена) лифтового оборудования, разработка проектной документации, в том числе по договорам, заключенным в соответствии с настоящим Положением.

Пунктом 24 Положения установлено, что орган по ведению реестра не вправе устанавливать иные требования к участникам предварительного отбора, кроме требований, установленных пунктом 23 Положения.

Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению жалоб установлено, что 22.12.2017 (на официальных сайтах: <http://жкх42.рф/>, <http://rts-tender.ru/>) было размещено извещение о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР.17 по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах (с приложением документации о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР. 17).

Согласно данному извещению органом по ведению реестра квалифицированных подрядных организаций и организации процедуры выступает департамент жилищно-коммунального и дорожного комплекса Кемеровской области. Предмет конкурса - оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту общего имущества многоквартирных домов.

Дата и время начала подачи заявок на участие в предварительном отборе: 23.12.2017 9 часов 00 минут, окончания - 13.01.2018 17 часов 00 минут. Рассмотрение заявок назначено на 19.01.2018.

27.12.2017 Департаментом был издан приказ № 124 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме» (далее - Приказ № 124).

В соответствии с данным приказом 28.12.2017 на официальных сайтах <http://жкх42.рф/>, <http://rts-tender.ru/> в пункт «м» раздела V «Требования к участникам предварительного отбора» документации о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР.17 (извещение от 22.12.2017) были внесены, изменения, согласно которым данный пункт был изложен в следующей редакции: «наличие у участника предварительного отбора за 3 года, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в предварительном отборе, опыта оказания услуг и (или) выполнения работ, аналогичных предмету проводимого предварительного отбора, не менее чем по 3 исполненным контрактам и (или) договорам, предметом которых являлись строительство, реконструкция, капитальный ремонт зданий, являющихся объектами капитального строительства, заключенным в соответствии с

настоящим Положением, При этом минимальный размер стоимости оказанных услуг и (или) выполненных работ по указанным исполненным контрактам и (или) договорам должна составлять не менее 10 процентов предельного размера обязательств по договорам строительного подряда, в соответствии с которым участником предварительного отбора как членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированный в соответствии с частью 2 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации».

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ 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.

27.12.2017 Департаментом был издан приказ № 124 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме» (далее - Приказ № 124).

Установлено, что указанный выше Приказ № 124 был подписан и.о. начальника Департамента - <...>, кроме того согласно пункту 4 Приказа № 124 контроль за исполнением данного приказа возложен на <...>

Местом совершения правонарушения является местонахождение департамента жилищно-коммунального и дорожного комплекса Кемеровской области - г. Кемерово, пр. Советский, 62.

Временем совершения правонарушения является дата издания приказа № 124 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме» - 27.12.2017

Действия должностного лица, занимающего на момент совершения правонарушения должность и.о. начальника Департамента - <...>, а именно: издание 27.12.2017 приказа № 124 «О внесении изменений в документацию о проведении предварительного отбора квалифицированных подрядных организаций для оказания услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме», вступают в противоречие с требованиями подпункта «п» пункта 23, пункта 24 Положения и влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Исходя из смысла данной нормы, должностное лицо не подлежит ответственности в

том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным должностным лицом предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования подпункта «п» пункта 23, пункта 24 Положения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (статья 2.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Действия <...> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания должностному лицу учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (ст. 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

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.

Принимая во внимание то обстоятельство, что данное нарушение со стороны <...>, занимающего на момент совершения правонарушения должность и.о. начальника

Департамента, не повлекло какой-либо существенной угрозы охраняемым интересам государства, кроме того, установлено, что указание в пункте «м» раздела V «Требования к участникам предварительного отбора» документации о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР.17 (в ред. от 28.12.2017) требований к участникам отбора, противоречащих подпункту «п» пункта 23, пункту 24 Положения, не привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно: ни одна заявка участников предварительного отбора не была отклонена комиссией по предварительному отбору по основаниям несоответствия пункту «м» раздела V «Требования к участникам предварительного отбора» документации о проведении предварительного отбора № 2.ПО.КР.17, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что административное правонарушение, совершённое данным должностным лицом, может быть признано малозначительным.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 2.9, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу № 224/11-АДМ-2018 о совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...> прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.
2. Объявить <...> устное замечание.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.

<...>