

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об
административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16

«14» марта 2017 г.

г. Москва

Я, заместитель начальника Правового управления Федеральной антимонопольной службы Крюков Алексей Сергеевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16 в отношении <...>, надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16, в присутствии защитника по доверенности <...> (по доверенности от 22.02.2017 № Б/Н), которой разъяснены права лица в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), а так же права защитника, предусмотренные статьей 25.5 КоАП

УСТАНОВИЛ:

25.03.2016 (вх. № 39707/16) в Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «Капитал Инвест» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – Департамента жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства города Москвы при проведении открытых аукционов по приобретению права на заключение договора водопользования (извещение № 100216/2372107/01, № 100216/2372107/02) (далее – Аукцион № 1, Аукцион № 2, Аукционы; Жалоба).

Жалоба была принята ФАС России к рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссией ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 10 (далее — Комиссия ФАС России) было установлено следующее.

10.02.2016 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru Департаментом ЖКХ и благоустройства г. Москвы были размещены сообщения о проведении Аукционов, согласно которым дата и время начала подачи заявок на участие в Аукционе № 1 – 10.02.2016 в 13:00; дата и время окончания подачи заявок на участие в Аукционе № 1 – 21.03.2016 в 13:00; дата и время проведения Аукциона № 1 – 21.04.2016 в 11:00; дата и время начала подачи заявок

на участие в Аукционе № 2 – 10.02.2016 в 13:30; дата окончания подачи заявок на участие в Аукционе № 2 – 21.03.2016 в 13:30; дата и время проведения Аукциона № 2 – 21.04.2016 в 11:30.

В соответствии с протоколами рассмотрения заявок на участие в открытых аукционах № 67, № 68 от 24.03.2016 Департамент ЖКХ и благоустройства г. Москвы не допустил Заявителя к участию в Аукционах на основании пунктов 1.8.5, 1.9.1, 1.9.2 и 2.1.1 (а) Документации о проведении открытых аукционов № 67, № 68 по приобретению права на заключение договора водопользования (далее – документация об Аукционах).

Согласно пояснениям представителя Департамента ЖКХ и благоустройства г. Москвы Заявителем не был соблюден порядок заключения договора о задатке, установленный документацией об Аукционах.

В соответствии с пунктом 1.8.5 документации об Аукционах заявителем задаток вносится после заключения договора о задатке. Договор о задатке заключается в письменной форме по месту нахождения организатора аукциона до подачи заявки, но не позднее 2 (двух) рабочих дней с даты подачи заявления на заключение такого договора по форме приложения 1 к документации по аукциону.

На рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России представитель Заявителя пояснил, что задатки на участие в Аукционах были оплачены Заявителем 18.03.2016, копии платежных поручений были приложены в составе заявок Заявителя на участие в Аукционах. 16.03.2016, 18.03.2016 заявки Заявителя на заключение договоров о задатке были поданы Департаменту ЖКХ и благоустройства г. Москвы согласно отметке Департамента ЖКХ и благоустройства г. Москвы о принятии указанных документов.

Согласно пункту 20 Правил проведения аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 14.04.2007 № 230 (далее – Правила), задаток вносится заявителем в срок и в порядке, которые устанавливает организатор аукциона, на счет, реквизиты которого указываются организатором аукциона в извещении. Размер задатка не может превышать 25 процентов начальной цены предмета аукциона.

В соответствии с пунктом 21 Правил договор о задатке заключается в письменной форме по месту нахождения организатора аукциона (если иное не установлено извещением) до подачи заявки, но не позднее 2 рабочих дней с даты обращения заявителя к организатору аукциона с предложением заключить такой договор.

Вместе с тем согласно подпункту «г» пункта 25 Правил заявитель обязан внести задаток на счет, указанный в документации. При этом он считается соответствующим данному требованию, если средства поступили на счет, указанный в документации, или копия платежного документа, подтверждающего перечисление указанных средств на этот счет, представлена непосредственно перед началом процедуры вскрытия конвертов с заявками.

Согласно пункту 33 Правил основаниями для отказа в допуске к участию

в аукционе являются:

- а) несоответствие заявки требованиям, предусмотренным документацией;
- б) несоответствие заявителя требованиям, предусмотренным пунктом 25 Правил.

В соответствии с пунктом 34 Правил отказ в допуске к участию в аукционе по основаниям, не предусмотренным пунктом 33 Правил, неправомерен.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что поскольку на момент вскрытия конвертов с заявками на участие в Аукционах задатки Заявителя поступили на счет Департамента ЖКХ и благоустройства г. Москвы, указанный в документации об Аукционах, несоблюдение Заявителем требований документации об Аукционах в части порядка заключения договоров о задатке не может являться основанием для отказа Заявителю в признании его участником Аукционов в соответствии с Правилами.

Согласно пояснениям представителя Департамента ЖКХ и благоустройства г. Москвы в протоколах рассмотрения заявок на участие в открытых аукционах № 67, № 68 от 24.03.2016 была допущена техническая ошибка, причиной отказа Заявителю в признании его участником Аукционов является нарушение Заявителем пункта 2.1.2 (а) документации об Аукционах.

Так, по мнению Департамента ЖКХ и благоустройства г. Москвы, в нарушение пунктов 1.9.1, 1.9.2 и 2.1.2 (а) документации об Аукционах Заявителем в составе заявок на участие в Аукционах не были представлены документы, подтверждающие не проведение в отношении Заявителя процедуры банкротства и ликвидации, а также что деятельность Заявителя не приостанавливается в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), в день рассмотрения заявки. Кроме того, копии учредительных документов Заявителя, представленные в составе заявок на участие в Аукционах, не были нотариально заверены.

В соответствии с пунктом 2.1.1 документации об Аукционах в заявке на участие в аукционе декларируется соответствие участника размещения заказа требованиям, предусмотренным в пунктах 1.9.1-1.9.3 и указываются реквизиты банковского счета заявителя (для возврата задатка).

Согласно пункту 2.1.2 документации об Аукционах к заявке заявителя на участие в аукционе прилагаются, в том числе документ с указанием наименования, организационно-правовой формы, места нахождения, почтового адреса, номера телефона юридического лица, а также копии учредительных документов, заверенные в установленном законодательством Российской Федерации порядке; документы подтверждающие соответствие заявителей пунктам 1.9.1, 1.9.2 документации об аукционе.

В соответствии с пунктом 1.9.1 документации об Аукционах в отношении заявителей установлено требование о непроведении ликвидации заявителя – юридического лица и отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом

и об открытии конкурсного производства.

Пунктом 1.9.2 документации об Аукционе к заявителям установлено требование о неприостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном КоАП, на день подачи заявки на участие в аукционе.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 29 Правил к заявке заявитель прилагает:

а) документ с указанием наименования, организационно-правовой формы, места нахождения, почтового адреса, номера телефона юридического лица;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя (в случае необходимости);

г) реквизиты банковского счета для возврата задатка;

е) документы, подтверждающие внесение задатка;

ж) опись представленных документов, подписанная заявителем.

Требования пунктов 1.9.1 и 1.9.2 документации дублируют положения подпункта «д» пункта 29 Правил в редакции, действовавшей до 11.10.2012.

Согласно пункту 27 Правил проверка соответствия заявителей требованиям, предусмотренным пунктом 25 Правил, осуществляется комиссией. При этом комиссия не вправе возлагать на заявителя обязанность подтверждать соответствие требованиям, предусмотренным подпунктами «б» – «г» пункта 25 Правил.

В соответствии с пунктом 25 Правил организатор аукциона устанавливает следующие требования к заявителям, соблюдение которых является обязательным для признания их участниками аукциона:

б) в отношении заявителя не проводятся процедуры банкротства и ликвидации;

в) деятельность заявителя не приостанавливается в порядке, предусмотренном КоАП, в день рассмотрения заявки;

г) заявитель обязан внести задаток на счет, указанный в документации.

При этом он считается соответствующим данному требованию, если средства поступили на счет, указанный в документации, или копия платежного документа, подтверждающего перечисление указанных средств на этот счет, представлена непосредственно перед началом процедуры вскрытия конвертов с заявками.

Согласно пункту 30 Правил организатор аукциона не вправе требовать от заявителя представления документов, не указанных в пункте 29 Правил.

Учитывая изложенное, при установлении в пункте 2.1.2. документации об Аукционах требований к документам, представляемым претендентами одновременно с заявкой на участие в Аукционах, противоречащих требованиям, установленным пунктом 29 Правил, Департаментом ЖКХ и благоустройства г. Москвы был нарушен пункт 30 Правил.

По результатам рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было принято решение от 05.04.2016 № Т-25/16 о признании Жалобы обоснованной, Департаменту ЖКХ и благоустройства г. Москвы было выдано обязательное для исполнения предписание от 05.04.2016 № Т-25/16 об аннулировании открытых аукционов по приобретению права на заключение договора водопользования № 67 и № 68.

Предписание от 05.04.2016 № Т-25/16 Департаментом ЖКХ и благоустройства г. Москвы было исполнено.

Решение от 05.04.2016 № Т-25/16 и предписание от 05.04.2016 № Т-25/16 в судебном порядке обжалованы не были.

Ответственность за нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП.

Документация о проведении открытого аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования № 67 и Документация о проведении открытого аукциона по приобретению права на заключение договора водопользования № 68 были утверждены заместителем руководителя Департамента жилищно-коммунального хозяйства и благоустройства г. Москвы Кораблиной Наталией Викторовной.

Местом совершения административного правонарушения является г. Москва, Богоявленский пер., д. 6, стр. 2.

Временем совершения административного правонарушения является 24.03.2016 (дата отказа в допуске заявителя к участию в Аукционах).

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП, в соответствии с которой 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 КоАП, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона: состоит в не допуске к участию в аукционе заявителя, заявка которого соответствовала требованиям документации об аукционе.

Субъект административного правонарушения: <...>.

Субъективная сторона: состоит в установлении излишнего требования к составу заявки на участие в аукционе, повлекшем необоснованный отказ в допуске к участию в аукционе в результате ненадлежащего исполнения.

Факт совершения административного правонарушения <...>, подтверждается

протоколом по делу об административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16 от 27.02.2017, а также другими материалами дела.

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

При рассмотрении дела в отношении <...> в качестве обстоятельств смягчающих административную ответственность установлено: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль, также учтено, что Кораблина Наталья Викторовна впервые совершила подобное административное правонарушение.

Нарушение явилось следствием не проведения работы по проведению документации об Аукционе в соответствии с требованием Правил в действующем на момент проведения Аукциона редакции.

При рассмотрении дела в отношении <...> обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

<...> было исполнено Предписание ФАС России в полном объеме.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие лица, содержащие 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.

Принимая во внимание добровольное исполнение предписания до возбуждения дела об административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16, а также иные обстоятельства дела, применение в данном случае меры административного наказания в виде штрафа в размере 30 000 рублей к <...>, с учетом вышеуказанных обстоятельств, будет носить неоправданно карательный характер, не соответствующий тяжести правонарушения и степени вины, лица, привлеченного к ответственности.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьей 2.9 КоАП, частью 6 статьи 7.32.4 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 4-00-1535/00-04-16 прекратить в связи с малозначительностью административного правонарушения, <...> освободить от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.