

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11

о привлечении к административной ответственности

по делу № 027/04/7.32.4-1246/2022

об административном правонарушении

24 октября 2022 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1246/2022 в отношении должностного лица – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр. * в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 23052022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр. *, надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Первая пассажирская компания» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 17 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 23052022/01 от 23.05.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Из жалобы следует, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена конкурсной комиссией безосновательно. Заявителем в Конкурсную комиссию представлены документы, подтверждающие отсутствие у ООО «Первая пассажирская компания» задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

Заявителем к жалобе приложена справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам, и возмещение страхователем излишне понесенных расходов на выплату страхового обеспечения или обеспечения по страхованию от 27 июля 2022 года. Согласно данной справки у ООО «Первая пассажирская компания» по состоянию на 24 июня 2022 года имеется задолженность в виде штрафов в размере *рублей, задолженности по обязательным платежам отсутствуют. Соответственно основания для отказа в допуске Заявителя к участию в конкурсе у конкурсной комиссии отсутствовали.

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации

города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение об организации транспортного обслуживания населения на муниципальных маршрутах регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории города Комсомольска-на-Амуре по регулируемым и нерегулируемым тарифам (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — организатор открытого конкурса).

Извещение № 23052022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmscity.ru/activity/cityv/exchange/tenders/all/51818/>) 23 мая 2022 года.

В составе извещения размещена информация о предмете конкурса: лот № 1: порядковый номер маршрута № 17, наименование маршрута регулярных перевозок «Автовокзал – Железнодорожный вокзал», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 24.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 29.06.2022 в 11 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 20.07.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 29.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 2 заявки:

- ИП Карпунов М.Н.;

- ООО «Первая пассажирская компания».

На дату рассмотрения, оценки заявок и подведения итогов конкурса присутствовало 5 членов комиссии из 11, кворум не имелся, заседание не правомочно, что отражено в протоколе № 2 от 20.07.2022.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 3 от 22.07.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Первая пассажирская компания» и о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии со статьей 23 Федерального Закона № 220-ФЗ 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 завершенный 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений Закона № 220-ФЗ. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые содержат недостоверные сведения, отклоняются.

Согласно части 7 статьи 24 Закона № 220-ФЗ в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок.

Из системного толкования части 1 статьи 23, частей 2 и 7 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ следует, что заявки на участие в конкурсе отклоняются как в случае несоответствия лица требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса в соответствии со статьей 23 названного закона, так и в случае несоответствия заявки требованиям конкурсной документации либо предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 66 Положения в течение двадцати пяти рабочих дней с момента вскрытия конвертов конкурсная комиссия проверяет заявки, а также приложенные к ним документы на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией и настоящим Положением, а также устанавливает соответствие претендентов требованиям Федерального закона № 220-ФЗ.

На основании подпункта 7 пункта 66 Положения по результатам действий, указанных в подпункте 6 настоящего пункта Положения, конкурсная комиссия принимает решение о допуске претендентов к участию, на участие в открытом конкурсе или об отказе претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе

Подпунктом 8 пункта 66 Положения установлено, что основаниями для отказа претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе является несоответствие претендента требованиям Федерального закона № 220-ФЗ и настоящего Положения.

На основании пункта 4.15 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящей Конкурсной документации, а Претендент, подавший такую заявку, соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации.

Пунктом 4.16. установлено, что Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе, если Претендент, подавший такую заявку, не соответствует требованиям к участнику открытого конкурса, указанным в пункте 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации и (или)

такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в настоящей Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17. Конкурсной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных Претендентом в соответствии с пунктом 5.1 раздела 5, разделом 6, разделом 9 настоящей Конкурсной документации, Конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в открытом конкурсе на любом этапе его проведения вплоть до момента выдачи Победителю открытого конкурса, единственному участнику открытого конкурса, свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт соответствующего маршрута.

На основании подпункта 5.3 пункта 5 Конкурсной документации не допускаются к участию в конкурсе претенденты, несоответствующие требованиям пункта 5.1 Конкурсной документации и предоставившие недостоверные сведения.

В соответствии с подпунктом 5.4 пункта 5 Конкурсной документации отказ в допуске Претенденту или отстранение участника открытого конкурса от участия в открытом конкурсе или отказ от выдачи единственному участнику открытого конкурса или Победителю открытого конкурса свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок осуществляется в любой момент до выдачи таких свидетельств, если Организатор открытого конкурса или Конкурсная комиссия установит, что Претендент, участник открытого конкурса, единственный участник открытого конкурса или Победитель открытого конкурса не соответствует требованиям, указанным в пункте 5.1 настоящего раздела Конкурсной документации, предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, а также предоставил недостоверную информацию, или не предоставил информацию, предусмотренную разделом 9 настоящей Конкурсной документации.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена, как не соответствующая требованиям, установленным Федеральным законом № 220-ФЗ с отметкой «Задолженность по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период».

В Приложении № 6 к Конкурсной документации «Справка об отсутствии у Претендента задолженности по обязательным платежам» ООО «Первая пассажирская компания» подтвердило, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в открытом конкурсе у него отсутствует указанная задолженность.

Из письменных пояснений Организатора торгов (вх. № 4/19522 от 09.08.2022) следует, что на основании подпункта 4 пункта 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

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.

08 июля 2022 года Организатором торгов в адрес ФНС РФ и ФСС РФ направлены запросы о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов и о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщиков страховых взносов на 24 июня 2022 года.

В соответствии с информацией в рамках запроса № 1898824 (СМЭВ 3.0 ФНС) представлены сведения об отсутствии задолженности. Аналогичная информация представлена Заявителем.

Однако в соответствии с информацией в рамках запроса № 1898825 (СМЭВ 3.0 ФСС) представлены сведения о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщика страховых взносов, согласно которым ООО «Первая пассажирская компания» имеет задолженность в ФСС РФ по состоянию на 24 июня 2022 года.

Сведения об отсутствии задолженности в фонде социального страхования Российской Федерации по состоянию на 24 июня 2022 года Заявителем не представлено.

На основании выявленных нарушений конкурсная комиссия признала предоставленные ООО «Первая пассажирская компания» сведения недостоверными и отклонила заявку в соответствии с требованиями, установленными Положением в соответствии со статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Исходя из буквального толкования статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ, следует, что к обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период относятся именно платежи, устанавливаемые законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, к которым не относятся административные штрафы, тогда как в силу положений статьи 2 Федерального закона о банкротстве, понятия, установленные в этой статье, в том числе понятие «обязательные платежи», могут использоваться только для целей указанного Закона.

Данный вывод основан на оценке понятий «налога», «сбора» и «страхового платежа» (статья 8 НК РФ), полномочий и компетенции налогового органа (статья 30 НК РФ), с анализом видов платежей, которые в силу действующего законодательства действительно отнесены к «обязательным платежам».

Под **налогом** понимается **обязательный**, индивидуально безвозмездный **платеж**, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (часть 1 статьи 8 НК РФ).

Под **сбором** понимается **обязательный взнос**, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности (часть 2 статьи 8 НК РФ).

Под **страховыми взносами** понимаются **обязательные платежи** на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования (часть 3 статьи 8 НК РФ).

Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки (часть 1 статьи 75 НК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 114 НК РФ штраф является налоговой санкцией, то есть мерой ответственности за совершение налогового правонарушения.

Периоды оплаты для всех налогов, сборов и взносов различные и установлены соответствующими нормативными правовыми актами, а периоды оплаты штрафа конкретно определенного срока уплаты не имеет, так как последний зависит от даты вынесения постановления и от даты вступления его в силу либо отмены.

В общем правовом смысле административный штраф не является тем обязательным платежом, который подлежит регулярной уплате лицом, а зависит от наступления каких-либо условий, в частности, события правонарушения, поскольку административный штраф может быть назначен контролирующим органом либо судом лишь при условии совершения лицом правонарушения,

предусмотренного соответствующей административно-правовой нормой, в деянии которого подтвердится состав административного правонарушения.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации (далее - КС РФ), сборы, как и налоги, - это конституционно допустимый платеж публичного характера, уплачиваемый в бюджет в силу обязанности, установленной законом (постановление от 28.02.2006 № 2-П, определения от 01.03.2007 № 326-О-П и от 16.12.2008 №1079-О-О).

В этой связи следует, что штрафные санкции нельзя отнести к обязательным платежам. Объективно данное суждение согласуется и с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 28.02.2006 № 2-П и от 01.03.2007 № 326-О-П, и отражено в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.10.2019 № Ф07-11494/2019 по делу № Ф66-14781/2018.

Кроме того, поскольку задолженность ООО «Первая пассажирская компания» в размере * рублей (штраф по социальному страхованию) не является существенной и не могла препятствовать осуществлению перевозок, поэтому конкурсная комиссия, выяснив относится ли задолженность к обязательным платежам или нет, имела все основания для допуска ООО «Первая пассажирская компания» к участию в открытом конкурсе.

Требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, установленные в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, сборам и страховым взносам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанная выше позиция Комиссии в отношении штрафов, пеней и недоимок подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.07.2020 № Ф01-11879/2020 по делу № А38-11904/2017, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.07.2021 № Ф01-3171/2021 по делу № А38-7384/2020, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.03.2019 № Ф01-78/2019 по делу № А43-40035/2017.

В соответствии с пунктом 4.37. Конкурсной документации Конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию, необходимую для проверки достоверности сведений, содержащихся в составе заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 4.26. Конкурсной документации срок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса не может превышать двадцать пять рабочих дней со дня вскрытия конвертов тс заявками на участие в открытом конкурсе.

Вскрытие конвертов проходило 29 июня 2022 года, следовательно, 25-ый рабочий день выпадает на 03 августа 2022 года. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса проходило 22 июля 2022 года. Учитывая наличие спорного вопроса, возникшего в ходе рассмотрения заявки ООО «Первая пассажирская компания», у Конкурсной комиссии было достаточно времени для проверки достоверности сведений о задолженности, предоставленных в составе заявки ООО «Первая пассажирская компания».

Ни Федеральный закон № 220-ФЗ, ни Положение, ни Конкурсная документация не содержат запрета на отложение даты и времени рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса в спорных ситуациях, о приостановлении торгов для данных целей и последующем их возобновлении.

Конкурсная комиссия обязана объективно и всесторонне подходить к рассмотрению конкурсных заявок, в целях соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечения равного доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с информацией, предоставленной Администрацией г. Комсомольска-на-Амуре (вх. № 4/21174 от 08.09.2022), Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре», Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 829-па от 05 мая 2022 года «О внесении изменений в приложение к

Постановлению администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре» (далее - Комиссия), должностным лицом, ответственным за принятие решения об отклонении конкурсной заявки ООО «Первая пассажирская компания», является председатель Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.*.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр.* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр. * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от неё меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые она не могла предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от неё требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр. * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр.* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.* виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11
о привлечении к административной ответственности
по делу № 027/04/7.32.4-1246/2022
об административном правонарушении

24 октября 2022 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1246/2022 в отношении должностного лица – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр. * в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 23052022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр. *, надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Первая пассажирская компания» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 17 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 23052022/01 от 23.05.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Из жалобы следует, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена конкурсной комиссией безосновательно. Заявителем в Конкурсную комиссию представлены документы,

подтверждающие отсутствие у ООО «Первая пассажирская компания» задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

Заявителем к жалобе приложена справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам, и возмещение страхователем излишне понесенных расходов на выплату страхового обеспечения или обеспечения по страхованию от 27 июля 2022 года. Согласно данной справки у ООО «Первая пассажирская компания» по состоянию на 24 июня 2022 года имеется задолженность в виде штраф в размере *рублей, задолженности по обязательным платежам отсутствуют. Соответственно основания для отказа в допуске Заявителя к участию в конкурсе у конкурсной комиссии отсутствовали.

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение об организации транспортного обслуживания населения на муниципальных маршрутах регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории города Комсомольска-на-Амуре по регулируемым и нерегулируемым тарифам (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — организатор открытого конкурса).

Извещение № 23052022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmscitv.ru/activity/citv/exchange/tenders/all/51818/>) 23 мая 2022 года.

В составе извещения размещена информация о предмете конкурса: лот № 1: порядковый номер маршрута № 17, наименование маршрута регулярных перевозок «Автовокзал – Железнодорожный вокзал», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 24.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 29.06.2022 в 11 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 20.07.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 29.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 2 заявки:

- ИП Карпунов М.Н.;

- ООО «Первая пассажирская компания».

На дату рассмотрения, оценки заявок и подведения итогов конкурса присутствовало 5 членов комиссии из 11, кворум не имелся, заседание не правомочно, что отражено в протоколе № 2 от 20.07.2022.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 3 от 22.07.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Первая пассажирская компания» и о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии со статьей 23 Федерального Закона № 220-ФЗ 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений Закона № 220-ФЗ. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые содержат недостоверные сведения, отклоняются.

Согласно части 7 статьи 24 Закона № 220-ФЗ в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок.

Из системного толкования части 1 статьи 23, частей 2 и 7 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ следует, что заявки на участие в конкурсе отклоняются как в случае несоответствия лица требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса в соответствии со статьей 23 названного закона, так и в случае несоответствия заявки требованиям конкурсной документации либо предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 66 Положения в течение двадцати пяти рабочих дней с момента вскрытия конвертов конкурсная комиссия проверяет заявки, а также приложенные к ним документы на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией и настоящим Положением, а также устанавливает соответствие претендентов требованиям Федерального закона № 220-ФЗ.

На основании подпункта 7 пункта 66 Положения по результатам действий, указанных в подпункте 6 настоящего пункта Положения, конкурсная комиссия принимает решение о допуске претендентов к участию, на участие в открытом конкурсе или об отказе претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе.

Подпунктом 8 пункта 66 Положения установлено, что основаниями для отказа претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе является несоответствие претендента требованиям Федерального закона № 220-ФЗ и настоящего Положения.

На основании пункта 4.15 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящей Конкурсной документации, а Претендент, подавший такую заявку, соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации.

Пунктом 4.16. установлено, что Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе, если Претендент, подавший такую заявку, не соответствует требованиям к участнику открытого конкурса, указанным в пункте 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации и (или) такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в настоящей Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17. Конкурсной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных Претендентом в соответствии с пунктом 5.1 раздела 5, разделом 6, разделом 9 настоящей Конкурсной документации, Конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в открытом конкурсе на любом этапе его проведения вплоть до момента выдачи Победителю открытого конкурса, единственному участнику открытого конкурса, свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт соответствующего маршрута.

На основании подпункта 5.3 пункта 5 Конкурсной документации не допускаются к участию в конкурсе претенденты, несоответствующие требованиям пункта 5.1 Конкурсной документации и предоставившие недостоверные сведения.

В соответствии с подпунктом 5.4 пункта 5 Конкурсной документации отказ в допуске Претенденту или отстранение участника открытого конкурса от участия в открытом конкурсе или отказ от выдачи единственному участнику открытого конкурса или Победителю открытого конкурса свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок осуществляется в любой момент до выдачи таких свидетельств, если Организатор открытого конкурса или Конкурсная комиссия установит, что Претендент, участник открытого конкурса, единственный участник открытого конкурса или Победитель открытого конкурса не соответствует требованиям, указанным в пункте 5.1 настоящего раздела Конкурсной документации, предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, а также предоставил недостоверную информацию, или не предоставил информацию, предусмотренную разделом 9 настоящей Конкурсной документации.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена, как не соответствующая требованиям, установленным Федеральным законом № 220-ФЗ с отметкой «Задолженность по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период».

В Приложении № 6 к Конкурсной документации «Справка об отсутствии у Претендента задолженности по обязательным платежам» ООО «Первая пассажирская компания» подтвердило, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в открытом конкурсе у него отсутствует указанная задолженность.

Из письменных пояснений Организатора торгов (вх. № 4/19522 от 09.08.2022) следует, что на

основании подпункта 4 пункта 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

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.

08 июля 2022 года Организатором торгов в адрес ФНС РФ и ФСС РФ направлены запросы о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов и о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщиков страховых взносов на 24 июня 2022 года.

В соответствии с информацией в рамках запроса № 1898824 (СМЭВ 3.0 ФНС) представлены сведения об отсутствии задолженности. Аналогичная информация представлена Заявителем.

Однако в соответствии с информацией в рамках запроса № 1898825 (СМЭВ 3.0 ФСС) представлены сведения о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщика страховых взносов, согласно которым ООО «Первая пассажирская компания» имеет задолженность в ФСС РФ по состоянию на 24 июня 2022 года.

Сведения об отсутствии задолженности в фонде социального страхования Российской Федерации по состоянию на 24 июня 2022 года Заявителем не представлено.

На основании выявленных нарушений конкурсная комиссия признала предоставленные ООО «Первая пассажирская компания» сведения недостоверными и отклонила заявку в соответствии с требованиями, установленными Положением в соответствии со статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Исходя из буквального толкования статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ, следует, что к обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период относятся именно платежи, устанавливаемые законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, к которым не относятся административные штрафы, тогда как в силу положений статьи 2 Федерального закона о банкротстве, понятия, установленные в этой статье, в том числе понятие «обязательные платежи», могут использоваться только для целей указанного Закона.

Данный вывод основан на оценке понятий «налога», «сбора» и «страхового платежа» (статья 8 НК РФ), полномочий и компетенции налогового органа (статья 30 НК РФ), с анализом видов платежей, которые в силу действующего законодательства действительно отнесены к «обязательным платежам».

Под **налогом** понимается **обязательный**, индивидуально безвозмездный **платеж**, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (часть 1 статьи 8 НК РФ).

Под **сбором** понимается **обязательный взнос**, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности (часть 2 статьи 8 НК РФ).

Под **страховыми взносами** понимаются **обязательные платежи** на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования (часть 3 статьи 8 НК РФ).

Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки (часть 1 статьи 75 НК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 114 НК РФ штраф является налоговой санкцией, то есть мерой ответственности за совершение налогового правонарушения.

Периоды оплаты для всех налогов, сборов и взносов различные и установлены соответствующими нормативными правовыми актами, а периоды оплаты штрафа конкретно определенного срока уплаты не имеет, так как последний зависит от даты вынесения постановления и от даты вступления его в силу либо отмены.

В общем правовом смысле административный штраф не является тем обязательным платежом, который подлежит регулярной уплате лицом, а зависит от наступления каких-либо условий, в частности, события правонарушения, поскольку административный штраф может быть назначен контролирующим органом либо судом лишь при условии совершения лицом правонарушения, предусмотренного соответствующей административно-правовой нормой, в деянии которого подтвердится состав административного правонарушения.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации (далее - КС РФ), сборы, как и налоги, - это конституционно допустимый платеж публичного характера, уплачиваемый в бюджет в силу обязанности, установленной законом (постановление от 28.02.2006 № 2-П, определения от 01.03.2007 № 326-О-П и от 16.12.2008 № 1079-О-О).

В этой связи следует, что штрафные санкции нельзя отнести к обязательным платежам. Объективно данное суждение согласуется и с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 28.02.2006 № 2-П и от 01.03.2007 № 326-О-П, и отражено в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.10.2019 № Ф07-11494/2019 по делу № Ф66-14781/2018.

Кроме того, поскольку задолженность ООО «Первая пассажирская компания» в размере * рублей (штраф по социальному страхованию) не является существенной и не могла препятствовать осуществлению перевозок, поэтому конкурсная комиссия, выяснив относится ли задолженность к обязательным платежам или нет, имела все основания для допуска ООО «Первая пассажирская компания» к участию в открытом конкурсе.

Требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, установленные в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, сборам и страховым взносам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанная выше позиция Комиссии в отношении штрафов, пеней и недоимок подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.07.2020 № Ф01-11879/2020 по делу № А38-11904/2017, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.07.2021 № Ф01-3171/2021 по делу № А38-7384/2020, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.03.2019 № Ф01-78/2019 по делу № А43-40035/2017.

В соответствии с пунктом 4.37. Конкурсной документации Конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию, необходимую для проверки достоверности сведений, содержащихся в составе заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 4.26. Конкурсной документации срок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса не может превышать двадцать пять рабочих дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Вскрытие конвертов проходило 29 июня 2022 года, следовательно, 25-ый рабочий день выпадает на 03 августа 2022 года. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса проходило 22 июля 2022 года. Учитывая наличие спорного вопроса, возникшего в ходе рассмотрения заявки ООО «Первая пассажирская компания», у Конкурсной комиссии было достаточно времени для проверки достоверности сведений о задолженности, предоставленных в составе заявки ООО «Первая пассажирская компания».

Ни Федеральный закон № 220-ФЗ, ни Положение, ни Конкурсная документация не содержат запрета на отложение даты и времени рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса в спорных ситуациях, о приостановлении торгов для данных целей и последующем их возобновлении.

Конкурсная комиссия обязана объективно и всесторонне подходить к рассмотрению конкурсных заявок, в целях соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечения равного доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с информацией, предоставленной Администрацией г. Комсомольска-на-Амуре (вх. № 4/21174 от 08.09.2022), Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре», Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 829-па от 05 мая 2022 года «О внесении изменений в приложение к Постановлению администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре» (далее - Комиссия), должностным лицом, ответственным за принятие решения об отклонении конкурсной заявки ООО «Первая пассажирская компания», является председатель Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.*.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии

существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр.* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр. * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от неё меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые она не могла предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от неё требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр. * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр.* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.* виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11

о привлечении к административной ответственности

по делу № 027/04/7.32.4-1246/2022

об административном правонарушении

24 октября 2022 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1246/2022 в отношении должностного лица – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр. * в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения

обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 23052022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр. *, надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Первая пассажирская компания» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 17 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 23052022/01 от 23.05.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Из жалобы следует, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена конкурсной комиссией безосновательно. Заявителем в Конкурсную комиссию представлены документы, подтверждающие отсутствие у ООО «Первая пассажирская компания» задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

Заявителем к жалобе приложена справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам, и возмещение страхователем излишне понесенных расходов на выплату страхового обеспечения или обеспечения по страхованию от 27 июля 2022 года. Согласно данной справки у ООО «Первая пассажирская компания» по состоянию на 24 июня 2022 года имеется задолженность в виде штраф в размере *рублей, задолженности по обязательным платежам отсутствуют. Соответственно основания для отказа в допуске Заявителя к участию в конкурсе у конкурсной комиссии отсутствовали.

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение об организации транспортного обслуживания населения на муниципальных маршрутах регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории города

Комсомольска-на-Амуре по регулируемым и нерегулируемым тарифам (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — организатор открытого конкурса).

Извещение № 23052022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmscitv.ru/activity/citv/exchange/tenders/all/51818/>) 23 мая 2022 года.

В составе извещения размещена информация о предмете конкурса: лот № 1: порядковый номер маршрута № 17, наименование маршрута регулярных перевозок «Автовокзал – Железнодорожный вокзал», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 24.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 29.06.2022 в 11 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 20.07.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 29.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 2 заявки:

- ИП Карпунов М.Н.;

- ООО «Первая пассажирская компания».

На дату рассмотрения, оценки заявок и подведения итогов конкурса присутствовало 5 членов комиссии из 11, кворум не имелся, заседание не правомочно, что отражено в протоколе № 2 от 20.07.2022.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 3 от 22.07.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Первая пассажирская компания» и о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии со статьей 23 Федерального Закона № 220-ФЗ 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);

б) отсутствие в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя, участника договора простого товарищества обстоятельств, предусмотренных частью 8 статьи 29 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений Закона № 220-ФЗ. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые содержат недостоверные сведения, отклоняются.

Согласно части 7 статьи 24 Закона № 220-ФЗ в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок.

Из системного толкования части 1 статьи 23, частей 2 и 7 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ следует, что заявки на участие в конкурсе отклоняются как в случае несоответствия лица требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса в соответствии со статьей 23 названного закона, так и в случае несоответствия заявки требованиям конкурсной документации либо предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 66 Положения в течение двадцати пяти рабочих дней с момента вскрытия конвертов конкурсная комиссия проверяет заявки, а также приложенные к ним документы на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией и настоящим Положением, а также устанавливает соответствие претендентов требованиям Федерального закона № 220-ФЗ.

На основании подпункта 7 пункта 66 Положения по результатам действий, указанных в подпункте 6 настоящего пункта Положения, конкурсная комиссия принимает решение о допуске претендентов к участию, на участие в открытом конкурсе или об отказе претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе

Подпунктом 8 пункта 66 Положения установлено, что основаниями для отказа претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе является несоответствие претендента требованиям Федерального закона № 220-ФЗ и настоящего Положения.

На основании пункта 4.15 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящей Конкурсной документации, а Претендент, подавший такую заявку, соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации.

Пунктом 4.16. установлено, что Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе, если Претендент, подавший такую заявку, не соответствует требованиям к участнику открытого конкурса, указанным в пункте 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации и (или) такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в настоящей Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17. Конкурсной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных Претендентом в соответствии с пунктом 5.1 раздела 5, разделом 6, разделом 9 настоящей Конкурсной документации, Конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в открытом конкурсе на любом этапе его проведения вплоть до момента выдачи Победителю открытого конкурса, единственному участнику открытого конкурса, свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт соответствующего маршрута.

На основании подпункта 5.3 пункта 5 Конкурсной документации не допускаются к участию в конкурсе претенденты, несоответствующие требованиям пункта 5.1 Конкурсной документации и предоставившие недостоверные сведения.

В соответствии с подпунктом 5.4 пункта 5 Конкурсной документации отказ в допуске Претенденту

или отстранение участника открытого конкурса от участия в открытом конкурсе или отказ от выдачи единственному участнику открытого конкурса или Победителю открытого конкурса свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок осуществляется в любой момент до выдачи таких свидетельств, если Организатор открытого конкурса или Конкурсная комиссия установит, что Претендент, участник открытого конкурса, единственный участник открытого конкурса или Победитель открытого конкурса не соответствует требованиям, указанным в пункте 5.1 настоящего раздела Конкурсной документации, предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, а также предоставил недостоверную информацию, или не предоставил информацию, предусмотренную разделом 9 настоящей Конкурсной документации.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена, как не соответствующая требованиям, установленным Федеральным законом № 220-ФЗ с отметкой «Задолженность по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период».

В Приложении № 6 к Конкурсной документации «Справка об отсутствии у Претендента задолженности по обязательным платежам» ООО «Первая пассажирская компания» подтвердило, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в открытом конкурсе у него отсутствует указанная задолженность.

Из письменных пояснений Организатора торгов (вх. № 4/19522 от 09.08.2022) следует, что на основании подпункта 4 пункта 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

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.

08 июля 2022 года Организатором торгов в адрес ФНС РФ и ФСС РФ направлены запросы о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов и о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщиков страховых взносов на 24 июня 2022 года.

В соответствии с информацией в рамках запроса № 1898824 (СМЭВ 3.0 ФНС) представлены сведения об отсутствии задолженности. Аналогичная информация представлена Заявителем.

Однако в соответствии с информацией в рамках запроса № 1898825 (СМЭВ 3.0 ФСС) представлены сведения о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщика страховых взносов, согласно которым ООО «Первая пассажирская компания» имеет задолженность в ФСС РФ по состоянию на 24 июня 2022 года.

Сведения об отсутствии задолженности в фонде социального страхования Российской Федерации по состоянию на 24 июня 2022 года Заявителем не представлено.

На основании выявленных нарушений конкурсная комиссия признала предоставленные ООО «Первая пассажирская компания» сведения недостоверными и отклонила заявку в соответствии с требованиями, установленными Положением в соответствии со статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Исходя из буквального толкования статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ, следует, что к

обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период относятся именно платежи, устанавливаемые законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, к которым не относятся административные штрафы, тогда как в силу положений статьи 2 Федерального закона о банкротстве, понятия, установленные в этой статье, в том числе понятие «обязательные платежи», могут использоваться только для целей указанного Закона.

Данный вывод основан на оценке понятий «налога», «сбора» и «страхового платежа» (статья 8 НК РФ), полномочий и компетенции налогового органа (статья 30 НК РФ), с анализом видов платежей, которые в силу действующего законодательства действительно отнесены к «обязательным платежам».

Под **налогом** понимается **обязательный**, индивидуально безвозмездный **платеж**, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (часть 1 статьи 8 НК РФ).

Под **сбором** понимается **обязательный взнос**, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности (часть 2 статьи 8 НК РФ).

Под **страховыми взносами** понимаются **обязательные платежи** на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования (часть 3 статьи 8 НК РФ).

Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки (часть 1 статьи 75 НК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 114 НК РФ штраф является налоговой санкцией, то есть мерой ответственности за совершение налогового правонарушения.

Периоды оплаты для всех налогов, сборов и взносов различные и установлены соответствующими нормативными правовыми актами, а периоды оплаты штрафа конкретно определенного срока уплаты не имеет, так как последний зависит от даты вынесения постановления и от даты вступления его в силу либо отмены.

В общем правовом смысле административный штраф не является тем обязательным платежом, который подлежит регулярной уплате лицом, а зависит от наступления каких-либо условий, в частности, события правонарушения, поскольку административный штраф может быть назначен контролирующим органом либо судом лишь при условии совершения лицом правонарушения, предусмотренного соответствующей административно-правовой нормой, в деянии которого подтвердится состав административного правонарушения.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации (далее - КС РФ), сборы, как и налоги, - это конституционно допустимый платеж публичного характера, уплачиваемый в бюджет в силу обязанности, установленной законом (постановление от 28.02.2006 № 2-П, определения от 01.03.2007 № 326-О-П и от 16.12.2008 № 1079-О-О).

В этой связи следует, что штрафные санкции нельзя отнести к обязательным платежам. Объективно данное суждение согласуется и с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 28.02.2006 № 2-П и от 01.03.2007 № 326-О-П, и отражено в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.10.2019 № Ф07-11494/2019 по делу № Ф66-14781/2018.

Кроме того, поскольку задолженность ООО «Первая пассажирская компания» в размере * рублей (штраф по социальному страхованию) не является существенной и не могла препятствовать

осуществлению перевозок, поэтому конкурсная комиссия, выяснив относится ли задолженность к обязательным платежам или нет, имела все основания для допуска ООО «Первая пассажирская компания» к участию в открытом конкурсе.

Требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, установленные в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, сборам и страховым взносам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанная выше позиция Комиссии в отношении штрафов, пеней и недоимок подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.07.2020 № Ф01-11879/2020 по делу № А38-11904/2017, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.07.2021 № Ф01-3171/2021 по делу № А38-7384/2020, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.03.2019 № Ф01-78/2019 по делу № А43-40035/2017.

В соответствии с пунктом 4.37. Конкурсной документации Конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию, необходимую для проверки достоверности сведений, содержащихся в составе заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 4.26. Конкурсной документации срок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса не может превышать двадцать пять рабочих дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Вскрытие конвертов проходило 29 июня 2022 года, следовательно, 25-ый рабочий день выпадает на 03 августа 2022 года. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса проходило 22 июля 2022 года. Учитывая наличие спорного вопроса, возникшего в ходе рассмотрения заявки ООО «Первая пассажирская компания», у Конкурсной комиссии было достаточно времени для проверки достоверности сведений о задолженности, предоставленных в составе заявки ООО «Первая пассажирская компания».

Ни Федеральный закон № 220-ФЗ, ни Положение, ни Конкурсная документация не содержат запрета на отложение даты и времени рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса в спорных ситуациях, о приостановлении торгов для данных целей и последующем их возобновлении.

Конкурсная комиссия обязана объективно и всесторонне подходить к рассмотрению конкурсных заявок, в целях соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечения равного доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с информацией, предоставленной Администрацией г. Комсомольска-на-Амуре (вх. № 4/21174 от 08.09.2022), Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре», Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 829-па от 05 мая 2022 года «О внесении изменений в приложение к Постановлению администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре» (далее - Комиссия), должностным лицом, ответственным за принятие решения об отклонении конкурсной заявки ООО «Первая пассажирская компания», является председатель Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.*.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с

неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр.* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр. * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от неё меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые она не могла предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от неё требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр. * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр.* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.* виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11

о привлечении к административной ответственности

по делу № 027/04/7.32.4-1246/2022

об административном правонарушении

24 октября 2022 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1246/2022 в отношении должностного лица – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр. * в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 23052022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр. *, надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Первая пассажирская компания» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 17 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 23052022/01 от 23.05.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Из жалобы следует, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена конкурсной комиссией безосновательно. Заявителем в Конкурсную комиссию представлены документы, подтверждающие отсутствие у ООО «Первая пассажирская компания» задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

Заявителем к жалобе приложена справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам, и возмещение страхователем излишне понесенных расходов на выплату страхового обеспечения или обеспечения по страхованию от 27 июля 2022 года. Согласно данной справки у ООО «Первая пассажирская компания» по состоянию на 24 июня 2022 года имеется задолженность в виде штраф в размере *рублей, задолженности по обязательным платежам отсутствуют. Соответственно основания для отказа в допуске Заявителя к участию в конкурсе у конкурсной комиссии отсутствовали.

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об

органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение об организации транспортного обслуживания населения на муниципальных маршрутах регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории города Комсомольска-на-Амуре по регулируемым и нерегулируемым тарифам (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — организатор открытого конкурса).

Извещение № 23052022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmscity.ru/activity/cityv/exchange/tenders/all/51818/>) 23 мая 2022 года.

В составе извещения размещена информация о предмете конкурса: лот № 1: порядковый номер маршрута № 17, наименование маршрута регулярных перевозок «Автовокзал – Железнодорожный вокзал», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 24.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 29.06.2022 в 11 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 20.07.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 29.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 2 заявки:

- ИП Карпунов М.Н.;

- ООО «Первая пассажирская компания».

На дату рассмотрения, оценки заявок и подведения итогов конкурса присутствовало 5 членов комиссии из 11, кворум не имелся, заседание не правомочно, что отражено в протоколе № 2 от 20.07.2022.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 3 от 22.07.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Первая пассажирская компания» и о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии со статьей 23 Федерального Закона № 220-ФЗ 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений Закона № 220-ФЗ. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые содержат недостоверные сведения, отклоняются.

Согласно части 7 статьи 24 Закона № 220-ФЗ в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок.

Из системного толкования части 1 статьи 23, частей 2 и 7 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ следует, что заявки на участие в конкурсе отклоняются как в случае несоответствия лица требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса в соответствии со статьей 23 названного закона, так и в случае несоответствия заявки требованиям конкурсной документации либо предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 66 Положения в течение двадцати пяти рабочих дней с момента вскрытия конвертов конкурсная комиссия проверяет заявки, а также приложенные к ним документы на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией и настоящим Положением, а также устанавливает соответствие претендентов требованиям Федерального закона № 220-ФЗ.

На основании подпункта 7 пункта 66 Положения по результатам действий, указанных в подпункте 6 настоящего пункта Положения, конкурсная комиссия принимает решение о допуске претендентов к участию, на участие в открытом конкурсе или об отказе претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе

Подпунктом 8 пункта 66 Положения установлено, что основаниями для отказа претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе является несоответствие претендента требованиям Федерального закона № 220-ФЗ и настоящего Положения.

На основании пункта 4.15 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящей Конкурсной документации, а Претендент, подавший такую заявку, соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации.

Пунктом 4.16. установлено, что Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе, если Претендент, подавший такую заявку, не соответствует требованиям к участнику открытого конкурса, указанным в пункте 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации и (или) такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в настоящей Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17. Конкурсной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных Претендентом в соответствии с пунктом 5.1 раздела 5, разделом 6, разделом 9 настоящей Конкурсной документации, Конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в открытом конкурсе на любом этапе его проведения вплоть до момента выдачи Победителю открытого конкурса, единственному участнику открытого конкурса, свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт соответствующего маршрута.

На основании подпункта 5.3 пункта 5 Конкурсной документации не допускаются к участию в конкурсе претенденты, несоответствующие требованиям пункта 5.1 Конкурсной документации и предоставившие недостоверные сведения.

В соответствии с подпунктом 5.4 пункта 5 Конкурсной документации отказ в допуске Претенденту или отстранение участника открытого конкурса от участия в открытом конкурсе или отказ от выдачи единственному участнику открытого конкурса или Победителю открытого конкурса свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок осуществляется в любой момент до выдачи таких свидетельств, если Организатор открытого конкурса или Конкурсная комиссия установит, что Претендент, участник открытого конкурса, единственный участник открытого конкурса или Победитель открытого конкурса не соответствует требованиям, указанным в пункте 5.1 настоящего раздела Конкурсной документации, предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, а также предоставил недостоверную информацию, или не предоставил информацию, предусмотренную разделом 9 настоящей Конкурсной документации.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена, как не соответствующая требованиям, установленным Федеральным законом № 220-ФЗ с отметкой «Задолженность по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период».

В Приложении № 6 к Конкурсной документации «Справка об отсутствии у Претендента задолженности по обязательным платежам» ООО «Первая пассажирская компания» подтвердило, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в открытом конкурсе у него отсутствует указанная задолженность.

Из письменных пояснений Организатора торгов (вх. № 4/19522 от 09.08.2022) следует, что на основании подпункта 4 пункта 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

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.

08 июля 2022 года Организатором торгов в адрес ФНС РФ и ФСС РФ направлены запросы о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов и о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщиков страховых взносов на 24 июня 2022 года.

В соответствии с информацией в рамках запроса № 1898824 (СМЭВ 3.0 ФНС) представлены сведения об отсутствии задолженности. Аналогичная информация представлена Заявителем.

Однако в соответствии с информацией в рамках запроса № 1898825 (СМЭВ 3.0 ФСС) представлены сведения о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщика страховых взносов, согласно которым ООО «Первая пассажирская компания» имеет задолженность в ФСС РФ по состоянию на 24 июня 2022 года.

Сведения об отсутствии задолженности в фонде социального страхования Российской Федерации по состоянию на 24 июня 2022 года Заявителем не представлено.

На основании выявленных нарушений конкурсная комиссия признала предоставленные ООО «Первая пассажирская компания» сведения недостоверными и отклонила заявку в соответствии с требованиями, установленными Положением в соответствии со статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Исходя из буквального толкования статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ, следует, что к обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период относятся именно платежи, устанавливаемые законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, к которым не относятся административные штрафы, тогда как в силу положений статьи 2 Федерального закона о банкротстве, понятия, установленные в этой статье, в том числе понятие «обязательные платежи», могут использоваться только для целей указанного Закона.

Данный вывод основан на оценке понятий «налога», «сбора» и «страхового платежа» (статья 8 НК РФ), полномочий и компетенции налогового органа (статья 30 НК РФ), с анализом видов платежей, которые в силу действующего законодательства действительно отнесены к «обязательным платежам».

Под **налогом** понимается **обязательный**, индивидуально безвозмездный **платеж**, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (часть 1 статьи 8 НК РФ).

Под **сбором** понимается **обязательный взнос**, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности (часть 2 статьи 8 НК РФ).

Под **страховыми взносами** понимаются **обязательные платежи** на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования (часть 3 статьи 8 НК РФ).

Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки (часть 1 статьи 75 НК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 114 НК РФ штраф является налоговой санкцией, то есть мерой ответственности за совершение налогового правонарушения.

Периоды оплаты для всех налогов, сборов и взносов различные и установлены соответствующими нормативными правовыми актами, а периоды оплаты штрафа конкретно определенного срока

уплаты не имеет, так как последний зависит от даты вынесения постановления и от даты вступления его в силу либо отмены.

В общем правовом смысле административный штраф не является тем обязательным платежом, который подлежит регулярной уплате лицом, а зависит от наступления каких-либо условий, в частности, события правонарушения, поскольку административный штраф может быть назначен контролирующим органом либо судом лишь при условии совершения лицом правонарушения, предусмотренного соответствующей административно-правовой нормой, в деянии которого подтвердится состав административного правонарушения.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации (далее - КС РФ), сборы, как и налоги, - это конституционно допустимый платеж публичного характера, уплачиваемый в бюджет в силу обязанности, установленной законом (постановление от 28.02.2006 № 2-П, определения от 01.03.2007 № 326-О-П и от 16.12.2008 № 1079-О-О).

В этой связи следует, что штрафные санкции нельзя отнести к обязательным платежам. Объективно данное суждение согласуется и с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 28.02.2006 № 2-П и от 01.03.2007 № 326-О-П, и отражено в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.10.2019 № Ф07-11494/2019 по делу № Ф66-14781/2018.

Кроме того, поскольку задолженность ООО «Первая пассажирская компания» в размере * рублей (штраф по социальному страхованию) не является существенной и не могла препятствовать осуществлению перевозок, поэтому конкурсная комиссия, выяснив относится ли задолженность к обязательным платежам или нет, имела все основания для допуска ООО «Первая пассажирская компания» к участию в открытом конкурсе.

Требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты Российской Федерации за последний завершённый отчетный период, установленные в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, сборам и страховым взносам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанная выше позиция Комиссии в отношении штрафов, пеней и недоимок подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.07.2020 № Ф01-11879/2020 по делу № А38-11904/2017, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.07.2021 № Ф01-3171/2021 по делу № А38-7384/2020, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.03.2019 № Ф01-78/2019 по делу № А43-40035/2017.

В соответствии с пунктом 4.37. Конкурсной документации Конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию, необходимую для проверки достоверности сведений, содержащихся в составе заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 4.26. Конкурсной документации срок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса не может превышать двадцать пять рабочих дней со дня вскрытия конвертов тс заявками на участие в открытом конкурсе.

Вскрытие конвертов проходило 29 июня 2022 года, следовательно, 25-ый рабочий день выпадает на 03 августа 2022 года. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса проходило 22 июля 2022 года. Учитывая наличие спорного вопроса, возникшего в ходе рассмотрения заявки ООО «Первая пассажирская компания», у Конкурсной комиссии было достаточно времени для проверки достоверности сведений о задолженности, предоставленных в составе заявки ООО «Первая пассажирская компания».

Ни Федеральный закон № 220-ФЗ, ни Положение, ни Конкурсная документация не содержат запрета на отложение даты и времени рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса в спорных ситуациях, о приостановлении торгов для данных целей и последующем их возобновлении.

Конкурсная комиссия обязана объективно и всесторонне подходить к рассмотрению конкурсных заявок, в целях соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечения равного доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с информацией, предоставленной Администрацией г. Комсомольска-на-Амуре (вх. № 4/21174 от 08.09.2022), Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре», Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 829-па от 05 мая 2022 года «О внесении изменений в приложение к Постановлению администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре» (далее - Комиссия), должностным лицом, ответственным за принятие решения об отклонении конкурсной заявки ООО «Первая пассажирская компания», является председатель Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.*.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля

хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр.* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр. * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от неё меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые она не могла предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от неё требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр. * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр.* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.* виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 11

о привлечении к административной ответственности

по делу № 027/04/7.32.4-1246/2022

об административном правонарушении

24 октября 2022 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1246/2022 в отношении должностного лица – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр. * в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 23052022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр. *, надлежащим образом извещенной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Первая пассажирская компания» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 17 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории

г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 23052022/01 от 23.05.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Из жалобы следует, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена конкурсной комиссией безосновательно. Заявителем в Конкурсную комиссию представлены документы, подтверждающие отсутствие у ООО «Первая пассажирская компания» задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

Заявителем к жалобе приложена справка о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам, и возмещение страхователем излишне понесенных расходов на выплату страхового обеспечения или обеспечения по страхованию от 27 июля 2022 года. Согласно данной справки у ООО «Первая пассажирская компания» по состоянию на 24 июня 2022 года имеется задолженность в виде штраф в размере *рублей, задолженности по обязательным платежам отсутствуют. Соответственно основания для отказа в допуске Заявителя к участию в конкурсе у конкурсной комиссии отсутствовали.

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение об организации транспортного обслуживания населения на муниципальных маршрутах регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории города Комсомольска-на-Амуре по регулируемым и нерегулируемым тарифам (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — организатор открытого конкурса).

Извещение № 23052022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/all/51818/>) 23 мая 2022 года.

В составе извещения размещена информация о предмете конкурса: лот № 1: порядковый номер маршрута № 17, наименование маршрута регулярных перевозок «Автовокзал – Железнодорожный вокзал», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 24.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 29.06.2022 в 11 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 20.07.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 29.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 2 заявки:

- ИП Карпунов М.Н.;

- ООО «Первая пассажирская компания».

На дату рассмотрения, оценки заявок и подведения итогов конкурса присутствовало 5 членов комиссии из 11, кворум не имелся, заседание не правомочно, что отражено в протоколе № 2 от 20.07.2022.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 3 от 22.07.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Первая пассажирская компания» и о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии со статьей 23 Федерального Закона № 220-ФЗ 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений Закона № 220-ФЗ. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые содержат недостоверные сведения, отклоняются.

Согласно части 7 статьи 24 Закона № 220-ФЗ в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута

регулярных перевозок.

Из системного толкования части 1 статьи 23, частей 2 и 7 статьи 24 Федерального Закона № 220-ФЗ следует, что заявки на участие в конкурсе отклоняются как в случае несоответствия лица требованиям, предъявляемым к участникам открытого конкурса в соответствии со статьей 23 названного закона, так и в случае несоответствия заявки требованиям конкурсной документации либо предоставления недостоверных сведений.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 66 Положения в течение двадцати пяти рабочих дней с момента вскрытия конвертов конкурсная комиссия проверяет заявки, а также приложенные к ним документы на соответствие требованиям, установленным Конкурсной документацией и настоящим Положением, а также устанавливает соответствие претендентов требованиям Федерального закона № 220-ФЗ.

На основании подпункта 7 пункта 66 Положения по результатам действий, указанных в подпункте 6 настоящего пункта Положения, конкурсная комиссия принимает решение о допуске претендентов к участию, на участие в открытом конкурсе или об отказе претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе.

Подпунктом 8 пункта 66 Положения установлено, что основаниями для отказа претенденту в допуске на участие в открытом конкурсе является несоответствие претендента требованиям Федерального закона № 220-ФЗ и настоящего Положения.

На основании пункта 4.15 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе признается надлежащей, если она соответствует требованиям настоящей Конкурсной документации, а Претендент, подавший такую заявку, соответствует требованиям, установленным пунктом 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации.

Пунктом 4.16. установлено, что Конкурсная комиссия отклоняет заявку на участие в открытом конкурсе, если Претендент, подавший такую заявку, не соответствует требованиям к участнику открытого конкурса, указанным в пункте 5.1 раздела 5 настоящей Конкурсной документации и (или) такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в настоящей Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17. Конкурсной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных Претендентом в соответствии с пунктом 5.1 раздела 5, разделом 6, разделом 9 настоящей Конкурсной документации, Конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в открытом конкурсе на любом этапе его проведения вплоть до момента выдачи Победителю открытого конкурса, единственному участнику открытого конкурса, свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт соответствующего маршрута.

На основании подпункта 5.3 пункта 5 Конкурсной документации не допускаются к участию в конкурсе претенденты, несоответствующие требованиям пункта 5.1 Конкурсной документации и предоставившие недостоверные сведения.

В соответствии с подпунктом 5.4 пункта 5 Конкурсной документации отказ в допуске Претенденту или отстранение участника открытого конкурса от участия в открытом конкурсе или отказ от выдачи единственному участнику открытого конкурса или Победителю открытого конкурса свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок осуществляется в любой момент до выдачи таких свидетельств, если Организатор открытого конкурса или Конкурсная комиссия установит, что Претендент, участник открытого конкурса, единственный участник открытого конкурса или Победитель открытого конкурса не соответствует требованиям, указанным в пункте 5.1 настоящего раздела Конкурсной документации, предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям, а также предоставил недостоверную информацию, или не предоставил информацию, предусмотренную разделом 9 настоящей Конкурсной документации.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что заявка ООО «Первая пассажирская компания» отклонена, как не соответствующая требованиям, установленным Федеральным законом № 220-ФЗ с отметкой «Задолженность по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период».

В Приложении № 6 к Конкурсной документации «Справка об отсутствии у Претендента задолженности по обязательным платежам» ООО «Первая пассажирская компания» подтвердило, что по состоянию на дату подачи заявки на участие в открытом конкурсе у него отсутствует указанная задолженность.

Из письменных пояснений Организатора торгов (вх. № 4/19522 от 09.08.2022) следует, что на основании подпункта 4 пункта 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период.

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.

08 июля 2022 года Организатором торгов в адрес ФНС РФ и ФСС РФ направлены запросы о наличии (отсутствии) задолженности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов и о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщиков страховых взносов на 24 июня 2022 года.

В соответствии с информацией в рамках запроса № 1898824 (СМЭВ 3.0 ФНС) представлены сведения об отсутствии задолженности. Аналогичная информация представлена Заявителем.

Однако в соответствии с информацией в рамках запроса № 1898825 (СМЭВ 3.0 ФСС) представлены сведения о состоянии расчетов по страховым взносам, пеням и штрафам плательщика страховых взносов, согласно которым ООО «Первая пассажирская компания» имеет задолженность в ФСС РФ по состоянию на 24 июня 2022 года.

Сведения об отсутствии задолженности в фонде социального страхования Российской Федерации по состоянию на 24 июня 2022 года Заявителем не представлено.

На основании выявленных нарушений конкурсная комиссия признала предоставленные ООО «Первая пассажирская компания» сведения недостоверными и отклонила заявку в соответствии с требованиями, установленными Положением в соответствии со статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Исходя из буквального толкования статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ, следует, что к обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период относятся именно платежи, устанавливаемые законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, к которым не относятся административные штрафы, тогда как в силу положений статьи 2 Федерального закона о банкротстве, понятия, установленные в этой статье, в том числе понятие «обязательные платежи», могут использоваться только для целей указанного Закона.

Данный вывод основан на оценке понятий «налога», «сбора» и «страхового платежа» (статья 8 НК РФ), полномочий и компетенции налогового органа (статья 30 НК РФ), с анализом видов платежей, которые в силу действующего законодательства действительно отнесены к «обязательным платежам».

Под **налогом** понимается **обязательный**, индивидуально безвозмездный **платеж**, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (часть 1 статьи 8 НК РФ).

Под **сбором** понимается **обязательный взнос**, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата

которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности (часть 2 статьи 8 НК РФ).

Под **страховыми взносами** понимаются **обязательные платежи** на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования (часть 3 статьи 8 НК РФ).

Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки (часть 1 статьи 75 НК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 114 НК РФ штраф является налоговой санкцией, то есть мерой ответственности за совершение налогового правонарушения.

Периоды оплаты для всех налогов, сборов и взносов различные и установлены соответствующими нормативными правовыми актами, а периоды оплаты штрафа конкретно определенного срока уплаты не имеет, так как последний зависит от даты вынесения постановления и от даты вступления его в силу либо отмены.

В общем правовом смысле административный штраф не является тем обязательным платежом, который подлежит регулярной уплате лицом, а зависит от наступления каких-либо условий, в частности, события правонарушения, поскольку административный штраф может быть назначен контролирующим органом либо судом лишь при условии совершения лицом правонарушения, предусмотренного соответствующей административно-правовой нормой, в деянии которого подтвердится состав административного правонарушения.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации (далее - КС РФ), сборы, как и налоги, - это конституционно допустимый платеж публичного характера, уплачиваемый в бюджет в силу обязанности, установленной законом (постановление от 28.02.2006 № 2-П, определения от 01.03.2007 № 326-О-П и от 16.12.2008 № 1079-О-О).

В этой связи следует, что штрафные санкции нельзя отнести к обязательным платежам. Объективно данное суждение согласуется и с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в Определении от 28.02.2006 № 2-П и от 01.03.2007 № 326-О-П, и отражено в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 17.10.2019 № Ф07-11494/2019 по делу № Ф66-14781/2018.

Кроме того, поскольку задолженность ООО «Первая пассажирская компания» в размере * рублей (штраф по социальному страхованию) не является существенной и не могла препятствовать осуществлению перевозок, поэтому конкурсная комиссия, выяснив относится ли задолженность к обязательным платежам или нет, имела все основания для допуска ООО «Первая пассажирская компания» к участию в открытом конкурсе.

Требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, установленные в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, сборам и страховым взносам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по межмуниципальным маршрутам.

Указанная выше позиция Комиссии в отношении штрафов, пеней и недоимок подтверждается Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.07.2020 № Ф01-11879/2020 по делу № А38-11904/2017, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.07.2021 № Ф01-3171/2021 по делу № А38-7384/2020, Постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.03.2019 № Ф01-78/2019 по делу № А43-40035/2017.

В соответствии с пунктом 4.37. Конкурсной документации Конкурсная комиссия вправе запросить у соответствующих органов и организаций информацию, необходимую для проверки достоверности сведений, содержащихся в составе заявок на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 4.26. Конкурсной документации срок рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса не может превышать двадцать пять рабочих дней со дня вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Вскрытие конвертов проходило 29 июня 2022 года, следовательно, 25-ый рабочий день выпадает на 03 августа 2022 года. Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса проходило 22 июля 2022 года. Учитывая наличие спорного вопроса, возникшего в ходе рассмотрения заявки ООО «Первая пассажирская компания», у Конкурсной комиссии было достаточно времени для проверки достоверности сведений о задолженности, предоставленных в составе заявки ООО «Первая пассажирская компания».

Ни Федеральный закон № 220-ФЗ, ни Положение, ни Конкурсная документация не содержат запрета на отложение даты и времени рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса в спорных ситуациях, о приостановлении торгов для данных целей и последующем их возобновлении.

Конкурсная комиссия обязана объективно и всесторонне подходить к рассмотрению конкурсных заявок, в целях соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечения равного доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с информацией, предоставленной Администрацией г. Комсомольска-на-Амуре (вх. № 4/21174 от 08.09.2022), Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре», Постановлением администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 829-па от 05 мая 2022 года «О внесении изменений в приложение к Постановлению администрации г. Комсомольска-на-Амуре № 1736/1-па от 05 октября 2021 года «О создании конкурсной комиссии по проведению конкурса на право получения свидетельства об осуществлении регулярных перевозок пассажиров по муниципальным маршрутам на территории города Комсомольска-на-Амуре» (далее - Комиссия), должностным лицом, ответственным за принятие решения об отклонении конкурсной заявки ООО «Первая пассажирская компания», является председатель Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.*.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. 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.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр.* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр. * не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от неё меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые она не могла предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от неё требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр. * не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр.* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекалась.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – председателя Комиссии – и.о. заместителя главы администрации г. Комсомольска-на-Амуре гр.* виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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