

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № АД 04-18/526

18 июня 2014 г.

г. Кострома

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области - начальник отдела контроля органов власти (далее – Костромское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №АД 04-18/526, возбужденного главным государственным инспектором отдела контроля органов власти Костромского УФАС России Тороповой Е.В. в отношении должностного лица - первого заместителя директора Департамента лесного хозяйства Костромской области – <...>, в связи с наличием в её действиях состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, в силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП явилось решение Комиссии Костромского УФАС России (далее – Комиссия) от 14.03.2014 года по №04-58/1168 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым был признан факт нарушения со стороны Департамента лесного хозяйства Костромской области части 1 статьи 15, части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении в документации о проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение №0141200002013000632) на право заключения государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск на территории Костромского лесничества Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45 га в границы населённых пунктов требований о представлении в составе документов лицензии на выполнение картографических и геодезических работ федерального назначения, не предусмотренных нормами федерального законодательства и иных правовых актов, приводящих к ограничению числа участников (ограничению доступа к участию в торгах).

Указанное дело было возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Костромалесинвентаризация» на действия Департамента лесного хозяйства Костромской области, содержащее признаки нарушения антимонопольного законодательства, допущенных при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск на территории Костромского лесничества

Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45 га в границы населенных пунктов.

По итогам анализа представленных документов, в совокупности с требованиями действующего законодательства, регламентирующего правоотношения в области лицензирования геодезической и картографической деятельности по итогам рассмотрения заявления ООО «Костромалесинвентаризация» Управлением в отношении Департамента лесного хозяйства Костромской области было возбуждено дело №04-58/1168 по признакам нарушения антимонопольного законодательства, в ходе которого Комиссией было установлено нижеследующее.

Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск на территории Костромского лесничества Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45 га в границы населенных пунктов утверждена первым заместителем директора Департамента лесного хозяйства Костромской области – <...> 22.05.2013 года.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 1.2 раздела 1 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме и инструкция по её заполнению» документации об аукционе Заказчиком установлено требование о предоставлении в составе второй части заявки следующих документов:

1) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов:

а) копию лицензии на геодезические и картографические работы федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением геодезических и картографических работ, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства) для выполнения работ:

- создание и обновление государственных топографических карт и планов в графической, цифровой, фотографической и иных формах, точность и содержание которых обеспечивают решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач, издание этих карт и планов, топографический мониторинг;

- проектирование, составление и издание общегеографических, политико-административных, научно-справочных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий;

либо:

б) копию лицензии на осуществление геодезической деятельности, за исключением геодезической деятельности, осуществляемой в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства,

реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства для выполнения следующих заявленных работ:

- создание и обновление государственных топографических карт и планов в графической, цифровой, фотографической и иных формах, точность и содержание которых обеспечивают решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач, издание этих карт и планов, топографический мониторинг;

в) копию лицензии на осуществление картографической деятельности, за исключением картографической деятельности, осуществляемой в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства для выполнения следующих заявленных работ:

- проектирование, составление и издание общегеографических, политико-административных, научно-справочных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий.

18.06.2013 года состоялось рассмотрение первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, поступило 5 заявок, что отражено в протоколе №0141200002013000632-1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе вскрытия конвертов от 18.06.2013 г.

25.06.2013 года состоялось подведение итогов открытого аукциона в электронной форме. Согласно протокола №01412000013000632-3 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме вторая часть заявки участника - ООО «Костромалесинвентаризация» признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, в виду отсутствия документа, определенного пунктом 2 части 6 статьи 41.8 Закона №94-ФЗ и подпунктом 2 пункта 1.2 раздела 1 документации об аукционе (копии лицензии).

В составе второй части заявки участника размещения заказа представлены лицензии участника - ООО «Костромалесинвентаризация»:

- от 26.11.2009 № МОГ -07231Г на осуществление геодезической деятельности для выполнения следующих заявленных работ:

1) 1.10 создание и обновление топографических планов, предназначенных для составления генеральных планов участков строительства различных объектов, подземных сетей и сооружений, привязки зданий и сооружений к участкам строительства, а также для выполнения иных специальных работ;

2) 1.11.1 геодезические, топографические и другие специальные работы при инженерных изысканиях, строительстве и эксплуатации зданий и сооружений;

3) 1.11.2 геодезические, топографические и другие специальные работы при межевании земель, ведении кадастров, иных изысканиях и специальных работах;

- от 19.08.2010 № МОГ-07787К на осуществление картографической деятельности для выполнения следующих заявленных работ:

1) 2.11 создание тематических карт, планов и атласов специального назначения в

графической, цифровой и иных формах, издание этих карт, планов и атласов.

Кроме того, во второй части заявки участник представил договор от 11.06.2013 № 27 с ООО «ИГФ «Костромагеодезия», а также лицензию ООО «ИГФ «Костромагеодезия» от 31.05.2011 № 44-00003К на осуществление картографической деятельности, за исключением картографической деятельности, осуществляемой в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства для выполнения следующих заявленных работ:

2.11 создание и ведение географических информационных систем специального назначения;

2)2.12 создание тематических карт, планов и атласов специального назначения в графической, цифровой и иных формах, издание этих карт, планов и атласов.

Комиссия посчитала, что действия Департамента лесного хозяйства Костромской области по включению в состав аукционной документации требования о представлении в составе второй части заявки копии лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности противоречат части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

Подпункт 42 пункт 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ (ред. от 02.07.2013) «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее по тексту – Федеральный закон №99 – ФЗ) гласит, что лицензированию подлежат геодезические и картографические работы федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства).

Согласно Перечня геодезических и картографических работ, являющегося Приложением к Положению о лицензировании геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 07.12.2011 г. №1016, в состав лицензируемого вида деятельности включены: 1) определение параметров фигуры Земли и внешнего гравитационного поля в этих целях; 2) создание и обновление государственных топографических карт и планов в графической, цифровой, фотографической и иных формах, точность и содержание которых обеспечивают решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач, издание этих карт и планов, топографический мониторинг; 3) создание, развитие и поддержание в рабочем состоянии государственных нивелирных и геодезических сетей, в том числе гравиметрических фундаментальной и первого класса, плотность и точность которых обеспечивают создание государственных топографических карт и планов, решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач; 4) дистанционное зондирование Земли в целях обеспечения геодезической и картографической деятельности; 5) геодинамические исследования на базе

геодезических и космических измерений; 6) создание и ведение географических информационных систем федерального и регионального назначения; 7) проектирование, составление и издание общегеографических, политико-административных, научно-справочных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий; 8) проведение геодезических, картографических, топографических и гидрографических работ в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации; 9) геодезическое, картографическое, топографическое и гидрографическое обеспечение делимитации, демаркации и проверки прохождения линии государственной границы Российской Федерации, а также делимитации морских пространств Российской Федерации; 10) обеспечение геодезическими, картографическими, топографическими и гидрографическими материалами (данными) об установлении и изменении границ субъектов Российской Федерации, границ муниципальных образований; 11) картографирование Антарктиды, континентального шельфа Российской Федерации, территорий иностранных государств и Мирового океана, в том числе создание топографических и морских карт; 12) Производство геодезических и гидрографических работ в океанах и морях в целях обеспечения безопасности общего мореплавания.

В соответствии с пунктом 1 статьи 8 Федерального закона №209-ФЗ «О геодезии и картографии» геодезическая и картографическая деятельность, осуществляемая для федеральных нужд, финансируется за счет средств федерального бюджета. Государственным заказчиком геодезических и картографических работ федерального назначения является федеральный орган исполнительной власти в области геодезии и картографии, геодезических и картографических работ специального (отраслевого) назначения - соответствующие органы исполнительной власти.

Пунктом 6 аукционной документации, а также данными, представленными Департаментом финансов Костромской области по запросу Управления (исх. №05-10/4407 от 29.11.2013 г.) подтверждено, что Департаменту лесного хозяйства Костромской области на выполнение работ, поименованных в предмете государственного контракта (техническом задании), были предусмотрены средства областного бюджета в сумме 2400,0 тысяч рублей по коду бюджетной классификации 82004072930000012, которые были доведены до Департамента лесного хозяйства, что подтверждает обстоятельство финансирования данных работ за счет средств областного, а не федерального бюджета.

В целях определения обоснованности установления Департаментом лесного хозяйства Костромской области требований наличия у участника означенного аукциона лицензии на выполнение картографических и геодезических работ федерального назначения, обозначенных в техническом задании, Управлением в адрес Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии РФ, к полномочиям которой отнесено, в том числе, лицензирование геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение, а также право дачи разъяснений физическим и юридическим лицам по вопросам, относящимся к установленной сфере деятельности, был направлен запрос о даче соответствующих разъяснений.

В своем заключении за исх. №16-00151/14 от 03.02.2014 г. Росреестром РФ разъяснялось, что геодезические и картографические работы специального (отраслевого) назначения, в том числе, для последующего составления различных тематических карт, планов или схем (в рассматриваемом случае – лесных карт, планов лесоустройства, планов лесонасаждений, карт (схем) лесопарковой и (или) зеленой зоны и т.д.), могут выполняться любыми организациями и индивидуальными предпринимателями без лицензии. Статьей 8 Федерального закона о геодезии и картографии определено, что государственным заказчиком геодезических и картографических работ федерального назначения является федеральный орган исполнительной власти в области геодезии и картографии, а аналогичных работ специального (отраслевого) назначения – соответствующие органы исполнительной власти. В связи с этим, согласно разъяснений уполномоченного органа, Департамент лесного хозяйства Костромской области, как государственный заказчик геодезических и картографических работ специального (отраслевого) назначения, неправоммерно включил в состав документов для участия в аукционе на выполнение работ по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск требование о наличии у участника аукциона лицензии на выполнение геодезических и картографических работ федерального назначения. Также для сведения Росреестром сообщалось, что таксация леса – это учет леса, его всесторонняя материальная оценка и составление технической характеристики насаждений, определение их возраста, запаса (количества) древесины, прироста и объема отдельных деревьев. Таксация проводится различными методами, в том числе глазомерно – измерительными, и поэтому не имеет никакого отношения к геодезическим и картографическим работам федерального назначения.

Таким образом, анализ нормативной базы в рассматриваемой сфере правоотношений, в совокупности с установленными в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства фактами и представленными доказательствами, подтверждает обстоятельство того, что Департаментом лесного хозяйства Костромской области в документации о проведении рассматриваемого аукциона установлены требования для участников о предоставлении копий лицензии на выполнение картографических и геодезических работ, которые не предусмотрены нормами действующего законодательства.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок.

В рассматриваемом случае достаточным основанием для признания факта нарушения Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. Ограничение доступа к участию в торгах, запросе

котировок проявляется в создании необоснованных препятствий. Об ограничении доступа к участию в торгах, запросе котировок свидетельствует установление государственным заказчиком дополнительных критериев, не предусмотренных нормами действующего законодательства (наличие лицензии на геодезическую и картографическую деятельность).

Комиссия Костромского УФАС России в решении по делу №04-58/1168 пришла к выводу, что несоблюдение порядка заключения договоров в отношении муниципального имущества нарушает запрет статьи 15 Закона о защите конкуренции, в части не допущения осуществления действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Субъектный состав части 1 статьи 15, части 2 статьи 17 распространяет свое действие, в том числе, и на органы государственной власти субъектов Российской Федерации, действия которых приводят (могут привести) к недопущению участия в торгах так и к ограничению, устранению недопущению конкуренции.

Нормами действующего законодательства не предусмотрено императивного указания предъявления лицензии к производству работ, поименованных в техническом задании. Материалами дела и разъяснениями Росреестра Российской Федерации подтверждено, что установление государственным заказчиком указанных требований в аукционной документации ограничило доступ ООО «Костромалесинвентаризация», а также иных участников к участию в торгах (аукционе).

Согласно части 1 главы 1 «Положения о Департаменте лесного хозяйства Костромской области», утвержденного постановлением губернатора Костромской области от 01.10.2010 г. №186, Департамент является исполнительным органом государственной власти Костромской области, созданным для проведения государственной политики и выработки региональной политики, управления, координации и нормативного правового регулирования в сфере лесного хозяйства и лесного комплекса, федерального государственного лесного надзора, федерального государственного пожарного надзора в лесах, оказания государственных услуг в сфере лесных отношений.

Исходя из приведенной нормы муниципального акта следует, что Департамент лесного хозяйства Костромской области является исполнительным органом государственной власти, следовательно, запреты, установленные статьями 15, 17 Закона о защите конкуренции распространяются на действия Департамента лесного хозяйства Костромской области при проведении им торгов (запроса котировок).

Таким образом, установленные в ходе рассмотрения дела №04-58/1168 обстоятельства подтверждают нарушение Департаментом лесного хозяйства Костромской области части 1 статьи 15, части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что выразилось в установлении в документации о проведении открытого аукциона в электронной форме (извещение №0141200002013000632) на право заключения государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск на территории Костромского лесничества Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45

га в границы населённых пунктов требований о представлении в составе документов лицензии на выполнение картографических и геодезических работ федерального назначения, не предусмотренных нормами федерального законодательства и иных правовых актов, приводящих к ограничению числа участников (ограничению доступа к участию в торгах).

За нарушение требований статьи 15 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность по статье 14.9 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП, действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 КоАП, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Изучив материалы административного дела №АД 04-18/526 должностное лицо Костромского УФАС России, в производстве которого находится настоящее административное дело, пришла к следующим выводам.

05 июня 2014 года главным государственным инспектором отдела контроля органов власти Управления – Тороповой Е.В. составлен протокол №АД 04-18/526 об административном правонарушении в отношении – первого заместителя директора Департамента лесного хозяйства Костромской области по части 1 статьи 14.9 КоАП.

Протокол составлен в присутствии <...> (личность установлена по паспорту). В протоколе даны объяснения, в соответствии с которыми <...> считает привлечение её, как должностного лица Департамента лесного хозяйства Костромской области, преждевременным, в связи с тем, что в настоящее время Департаментом подготовлено заявление в Арбитражный суд Костромской области об оспаривании решения Комиссии антимонопольного органа по делу №04-58/1168 незаконным.

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №АД 04-18/526 <...> надлежаще извещена, о чем свидетельствует ее собственноручная подпись в протоколе № АД 04-18/526 об административном правонарушении.

Настоящее административное дело было рассмотрено 18.06.2014 года в присутствии <...> В рамках рассмотрения дела <...> заявлено устное ходатайство об отложении рассмотрения дела, обосновав его оспариванием Департаментом решения Комиссии Управления по делу №04-58/1168, которое явилось основанием для возбуждения настоящего административного производства. В дополнение сообщено, что обстоятельства рассматриваемого дела, а также событие вменяемого административного правонарушения ей понятны. Событие правонарушения, а именно включение в аукционную документацию требований о

наличии у участника аукциона лицензии на геодезическую и картографическую деятельность признано. По обстоятельствам дела пояснила, что содеянное было совершено не намерено. Решение о включении спорных положений в аукционную документацию было включено, в том числе, на основании разъяснений Федерального агентства лесного хозяйства.

Давая оценку доводам лица, в отношении которого ведется производство по настоящему административному делу, должностное лицо Костромского УФАС России, рассматривающее дело, не находит оснований для их удовлетворения исходя из следующего.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Закон о защите конкуренции не содержит положений о моменте вступления в силу Решения комиссии антимонопольного органа. Тем не менее, из анализа статьи 52 Закона о защите конкуренции можно сделать вывод о том, что решение и предписание Комиссии антимонопольного органа вступают в силу со дня их принятия, поскольку исполнению подлежат только вступившие в законную силу ненормативные акты органов исполнительной власти, а подача в суд или арбитражный суд заявления влечет лишь приостановление исполнения предписания, которое основано на соответствующем решении комиссии антимонопольного органа и не является препятствием для возбуждения административного производства в рамках выявленного нарушения антимонопольного законодательства. В соответствии с частью 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия. На основании изложенных обстоятельств в удовлетворении ходатайства об отложении рассмотрения административного дела по основаниям обжалования решения Комиссии антимонопольного органа по делу №04-58/1168 отказано.

Ссылка <...>на разъяснения Федерального агентства лесного хозяйства не подлежит применению, и отклоняется, в виду того, что указанное ведомство не является уполномоченным органом, правомочным давать разъяснения практики правоприменения лицензирования геодезической и картографической деятельности. Материалами дела №04-58/1168 о нарушении антимонопольного законодательства подтверждено, что органом, правомочным давать разъяснения в рассматриваемой сфере правоотношения является Росреестр.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Объективная сторона данного правонарушения состоит в нарушении запретов, предусмотренных статьей 15 Закона о защите конкуренции на ограничивающие конкуренцию акты и действия/бездействия органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которые приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

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

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП под должностным лицом в КоАП следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

В соответствии с частью 68 главы V Положения о Департаменте лесного хозяйства Костромской области, утвержденного постановлением губернатора Костромской области от 01.10.2010 г. №186 руководителем Департамента является директор, назначаемый по согласованию с уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Директор Департамента осуществляет руководство Департаментом на основе единоначалия и несет персональную ответственность за выполнение возложенных на Департамент полномочий и функций (пункт 72 Положения о Департаменте).

В соответствии с пунктом 58 главы III Положения о Департаменте к функциям Департамента отнесено выступление в качестве государственного заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в установленной сфере деятельности. Пунктом 15.1, 16 Положения о Департаменте к полномочиям Департамента отнесено принятие решения о подготовке документации по проектированию границ лесопарковой зоны и (или) зеленой зоны самостоятельно, либо по предложениям заинтересованных органов местного самоуправления, а также утверждение проектной документации по проектированию границ лесопарковых зон и (или) зеленых зон.

Пунктом 70 Положения о Департаменте регламентировано, что в период отсутствия директора Департамента по причине отпуска, болезни, командировки, его обязанности исполняет заместитель директора Департамента в соответствии с приказом.

Приказом директора Департамента лесного хозяйства от 06.08.2012 года №166-К <...> назначена на должность первого заместителя директора Департамента с 06.08.2012 года.

Пунктом 1 приказа директора Департамента от 03.02.2012 года №34 «О возложении обязанностей временно отсутствующего директора Департамента» регламентировано, что в период отсутствия директора Департамента по причине отпуска, болезни, командировки, его обязанности возлагаются на первого заместителя директора Департамента, за исключением принятия решения о выставлении лесного насаждения или лесного участка на аукцион.

Распорядительным актом губернатора Костромской области от 28.04.2013 года №285-р директору Департамента лесного хозяйства Костромской области Николаеву Н.В. предоставлен ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 19 календарных дней с 13 по 31 мая 2013 года.

Как значится из материалов административного дела, нарушением антимонопольного законодательства Департаментом признано установление в аукционной документации (извещение №0141200002013000632) требований о представлении в составе документов лицензии на выполнение картографических и геодезических работ федерального назначения, не предусмотренных нормами федерального законодательства и иных правовых актов, приводящих к ограничению числа участников (ограничению доступа к участию в торгах). В силу полномочий, регламентированных в Положении о Департаменте, директор Департамента несет персональную ответственность за выполнение возложенных на Департамент функций и полномочий. В виду того, что к функциям и полномочиям Департамента относится выступление в качестве государственного заказчика при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в установленной сфере деятельности, а также принятие решения о подготовке документации по проектированию границ лесопарковой зоны и (или) зеленой зоны самостоятельно, либо по предложениям заинтересованных органов местного самоуправления, а также утверждение проектной документации по проектированию границ лесопарковых зон и (или) зеленых зон, за организацию и надлежащее осуществление возложенных на Департамент функций и полномочий отвечает высшее должностное лицо, которым в рассматриваемом случае, в период отсутствия директора Департамента являлась первый заместитель директора Департамента – <...>.

Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города Волгореченск на территории Костромского лесничества Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45 га в границы населённых пунктов утверждена первым заместителем директора Департамента 22.05.2013 года, то есть в момент нахождения директора Департамента Николаева Н.В. – в ежегодном отпуске, что следует из приведенного акта губернатора Костромской области.

Изложенное позволяет сделать вывод, что первый заместитель директора Департамента лесного хозяйства Костромской области – <...>, на момент утверждения документации об аукционе являлась должностным лицом в смысле, придаваемом статьей 2.4 КоАП, а именно лицом, выполняющим организационно-распорядительные и/или административно-хозяйственные функции в государственных органах.

Все вышеустановленные факты доказывают, что первый заместитель директора Департамента лесного хозяйства Костромской области - <...> совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП, которое выразилось в утверждении документации о проведении открытого аукциона в электронной форме на право на государственного контракта на выполнение работ по подготовке проектной документации по проектированию (изменению) границ зеленой зоны города

Волгореченск на территории Костромского лесничества Костромской области в связи с включением земельного участка площадью 92,45 га в границы населённых пунктов (извещение №0141200002013000632), в которой установлено требование о представлении в составе документов лицензии на выполнение картографических и геодезических работ федерального назначения, не предусмотренных нормами федерального законодательства и иных правовых актов, приводящих к ограничению числа участников (ограничению доступа к участию в торгах).

С субъективной стороны указанное правонарушение может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Первый заместитель директора Департамента лесного хозяйства Костромской области <...> имела возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а также положений профильного законодательства, регламентирующего требования к работам (услугам) в сфере геодезической и картографической деятельности, в частности имелась возможность направления запроса уполномоченному органу - Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии РФ, к полномочиям которой отнесено, в том числе лицензирование геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение, а также право дачи разъяснений физическим и юридическим лицам по вопросам, относящимся к установленной сфере деятельности, однако, при наличии таковой возможности данным правом не воспользовалась. Объективных обстоятельств, делающих невозможным исполнение установленных Законом о защите конкуренции требований, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении не установлено.

В части определения субъектного состава рассматриваемых правоотношений следует отметить, что положения части 1 статьи 15, части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяют свое действие в том числе и на органы исполнительной власти при проведении последними процедуры торгов.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.24.5 КоАП РФ, не заявлено, в рамках рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность согласно статье 4.2 КоАП, равно как и обстоятельств, отягчающих административную ответственность согласно статье 4.3 КоАП, не установлено.

Также лицо, рассматривающее дело не считает совершенное первым заместителем директора Департамента лесного хозяйства Костромской области правонарушение малозначительным, поскольку сам факт совершения такого правонарушения посягает на установленные Законом о защите конкуренции нормы, устанавливающие запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в любой сфере отношений (на товарных рынках), с учетом санкции общественная опасность рассматриваемого правонарушения высока.

Резюмируя изложенное, руководствуясь статьями 4.2, 23.48, 29.9, 29.10, 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. За совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях привлечь первого заместителя директора Департамента лесного хозяйства Костромской области – <...>к административной ответственности и назначить ей административное наказание в виде штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс (4942) 35-67-48).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в

вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Банк получателя – ГРКЦ ГУ Банка России по Костромской области.

БИК 043469001.

№ счета 40101810700000010006.

Получатель – УФК по Костромской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Костромской области)

ИНН 4401004867 КПП 440101001

КБК 16111602010016000140 ОКТМО 34701000

УИН Ъ30cf57AS06200038658

Наименование платежа – денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства.