П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

г. Омск Дело №

15.10.2020 055/04/7.32.4-984/2020

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-984/2020, возбужденного в отношении должностного лица бюджетного профессионального образовательного учреждения Омской области «Омский музыкально-педагогический колледж» (далее – БПОУ «ОМПК», Учреждение) – юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...>, по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица БПОУ «ОМПК» – юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...>, не заявившего о намерении воспользоваться услугами защитника,

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 24.4, 25.1 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров от 07.09.2020 по делу № 055/10/18.1-858/2020 в действиях БПОУ «ОМПК» при проведении аукциона на право заключения договора аренды нежилых помещений, находящихся в собственности Омской области и закрепленных за БПОУ «ОМПК» на праве оперативного управления (извещение о проведении торгов № 280720/21567026/02 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – аукцион, торги), установлены нарушения Учреждением при проведении аукциона положений подпункта 7 пункта 141 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее – Правила), части 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Пунктами 137-139, 141-142 Правил установлен порядок проведения аукциона.

В соответствии с пунктами 137-138 Правил аукцион проводится организатором аукциона в присутствии членов аукционной комиссии и участников аукциона (их представителей) путем повышения начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона, на «шаг аукциона».

«Шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона (пункт 139 Правил).

Согласно подпункту 2 пункта 141 Правил аукцион начинается с объявления аукционистом начала проведения аукциона (лота), номера лота (в случае проведения аукциона по нескольким лотам), предмета договора, начальной (минимальной) цены договора (лота), «шага аукциона», после чего аукционист предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора.

Участник аукциона после объявления аукционистом начальной (минимальной) цены договора (цены лота) и цены договора, увеличенной в соответствии с «шагом аукциона», поднимает карточку в случае если он согласен заключить договор по объявленной цене (подпункт 3 Пункта 141 Правил).

При этом согласно подпункту 4 пункта 141 Правил аукционист объявляет номер карточки участника аукциона, который первым поднял карточку после объявления аукционистом начальной (минимальной) цены договора (цены лота) и цены договора, увеличенной в соответствии с «шагом аукциона», а также новую цену договора, увеличенную в соответствии с «шагом аукциона» в порядке, установленном пунктом 139 Правил, и «шаг аукциона», в соответствии с которым повышается цена.

Подпунктом 5 пункта 141 Правил установлено, что если после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, участник аукциона, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по ранее заключенному договору в отношении имущества, права на которое передаются по договору, и письменно уведомивший организатора аукциона о желании заключить договор, вправе заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора.

Если действующий правообладатель воспользовался правом, предусмотренным подпунктом 5 пункта 141 Правил, аукционист вновь предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора, после чего, в случае если такие предложения были сделаны и после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, действующий правообладатель вправе снова заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора (подпункт 6 пункта 141 Правил).

В соответствии с подпунктом 7 пункта 141 Правил аукцион считается оконченным, если после троекратного объявления аукционистом последнего предложения о цене договора или после заявления действующего правообладателя о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора ни один участник аукциона не поднял карточку. В этом случае аукционист объявляет об окончании проведения аукциона (лота), последнее и предпоследнее предложения о цене договора, номер карточки и наименование победителя аукциона и участника аукциона, сделавшего предпоследнее предложение о цене договора.

Победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора (пункт 142 Правил).

Из материалов дела № 055/10/18.1-858/2020 следует, что 28.07.2020 на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» БПОУ «ОМПК» размещено извещение о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды нежилых помещений, находящихся в собственности Омской области и закрепленных за БПОУ «ОМПК» на праве оперативного управления, а также аукционная документация (извещение № 280720/21567026/02).

Согласно документации о проведении аукциона предметом аукциона являлось право заключения договора аренды нежилых помещений № 5 площадью 9,3 кв.м., № 6 площадью 9,5 кв.м., № 7 площадью 40,6 кв.м., № 8 площадью 10,5 кв.м. (общей площадью 69,9 кв.м.) на поэтажном плане первого этажа музыкально-педагогического училища – четырехэтажного здания, литера Б, расположенного по адресу: г. Омск, ул. Лизы Чайкиной, д. 3А,

корп.2, находящегося в собственности Омской области и закрепленного за учреждением на праве оперативного управления, рыночной стоимостью 2 292 000 руб. с учетом НДС.

Начальная (минимальная) цена договора – 12 933 руб. в месяц. «Шаг аукциона» установлен в размере 5% от начальной цены размера ежегодной арендной платы, что составляет 646,65 руб.

В соответствии с протоколом от 18.08.2020 № 1 на участие в аукционе поступило 2 заявки: ИП <...>, <...>. По итогам рассмотрения представленных документов аукционной комиссией БПОУ «ОМПК» принято решение о допуске всех участников к участию в торгах.

Проведение аукциона назначено на 20.08.2020.

20.08.2020 на процедуру проведения аукциона явилось два участника: ИП <...> (участник № 1) и <...> (участник № 2).

Участникам аукциона был объявлен состав аукционной комиссии БПОУ «ОМПК», сообщены предмет торгов, описание и технические характеристики объекта, начальная (минимальная) цена договора (лота), «шаг аукциона», срок действия договора аренды, разъяснен порядок проведения аукциона, после чего аукционист предложил участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора.

Хронология проведения торгов в соответствии с аудиозаписью проведения аукциона представлена в таблице № 1.

Таблица № 1

Хронология проведения аукциона

№ п/п	Шаг аукциона, руб.	Размер ежегодной арендной платы, руб.	Номер карточки участника	Примечание
1	2	3	4	5
1.	646,65	13 579,65	1	После объявления аукционистом начальной (минимальной) цены договора (цены лота) и цены договора, увеличенной в соответствии с «шагом аукциона», первым карточку поднял участник № 1.
2.	646,65	14 226,30	1	После объявления аукционистом цены договора в размере 14 226,30 руб. карточку поднял участник № 1.
3.	646,65	14 872,95	2	После объявления аукционистом цены договора в размере 14 872,95 руб. карточку поднял участник № 2.
4.	646,65	15 519,60	1	Аукционист объявил цену договора в размере 15 519,60 руб. 3 раза. После третьего объявления цены договора карточку поднял участник № 1.
5.	646,65	16 166,25	1	Аукционист объявил цену договора в размере

				16 166,25 руб. 3 раза. После третьего объявления цены договора карточку поднял участник № 1.
6.	646,65	16 812,90	1	Аукционист объявил цену договора в размере 16 812,90 руб. 3 раза. После третьего объявления цены договора карточку поднял участник № 1. Аукционист предложил аукционной комиссии признать победителем аукциона участника № 1, считать последней ценой договора – 16 812,90 руб., а также считать предпоследним предложением о цене договора предложение участника № 2 в размере 14 872,95 руб. Аукцион признан состоявшимся.

Между тем, в протоколе от 20.08.2020 № 2 указано, что последнее предложении о цене договора (шаг № 6) сделано участником № 1 и составило 16 812,90 руб. Следующее ценовое предложение (шаг № 7 – 17 459,55 руб.) в связи с технической ошибкой не было предложено участникам аукциона.

В названном протоколе также указано, что аукционной комиссией принято решение аннулировать результаты аукциона, в связи с ошибкой при проведении аукциона.

20.08.2020 Учреждением издан приказ № 141-п об аннулировании результатов аукциона.

Омским УФАС России установлено, что в нарушение подпункта 7 пункта 141 Правил аукционист предложил аукционной комиссии признать победителем аукциона участника № 1, считать последней ценой договора – 16 812,90 руб., а также считать предпоследним предложением о цене договора предложение участника № 2 в размере 14 872,95 руб.

Кроме того, согласно части 4 статьи 448 ГК РФ организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса – не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

Как указывалось выше, проведение аукциона было назначено на 20.08.2020. В соответствии с протоколом от 20.08.2020 № 2 аукционной комиссией принято решение аннулировать результаты аукциона. 20.08.2020 Учреждением издан приказ № 141-п об аннулировании результатов аукциона.

Принимая во внимание, что торги проводились путем открытого аукциона, а также то, что решение об отмене аукциона принято менее чем за три дня до наступления даты его проведения, БПОУ «ОМПК» допустило нарушение срока для отмены торгов.

Таким образом, БПОУ «ОМПК» при проведении аукциона нарушило положения подпункта 7 пункта 141 Правил, часть 4 статьи 448 ГК РФ, что содержит в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.4 КоАП РФ.

Указанные обстоятельства явились основанием для составления 08.10.2020 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России протокола об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-984/2020 по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в отношении юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...>, пояснившего при составлении

протокола, что <...> вину в совершении административного правонарушения по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, признает. <...> также указал, что по непонятной для него причине аукционистом не был озвучен следующий «шаг» аукциона (о цене договора), что могло иметь место из-за состояния здоровья, волнения. Просил учесть семейное положение, состояние здоровья, а также учесть тот факт, что данное правонарушение совершено впервые, и заменить административное наказанные в виде штрафа, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, на предупреждение.

Заверенные копии протокола об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-984/2020 и определения о назначении времени и места рассмотрения настоящего дела вручены юрисконсульту по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> – 08.10.2020.

В ходе рассмотрения административного дела 15.10.2020 имеющиеся в деле № 055/04/7.32.4-984/2020 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества влечет административную ответственность по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к указанной статье 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 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Приказом БПОУ «ОМПК» от 01.03.2017 № 70-к <...> с 01.03.2017 принят на должность юрисконсульта по бюджетной деятельности Учреждения.

В соответствии с пунктом 1.4 раздела 1 должностной инструкции юрисконсульта БПОУ «ОМПК» (далее – должная инструкция) юрисконсульт должен знать, в том числе:

– нормативные правовые документы, методические и нормативные материалы по правовой деятельности предприятия;

– гражданское, трудовое, финансовое, административное право.

В своей деятельности юрисконсульт руководствуется, в том числе законодательством Российской Федерации, приказами и распоряжениями работников, которым он подчинен согласно должностной инструкции, должностной инструкцией (пункт 1.5 должностной инструкции).

Согласно разделу 2 должностной инструкции в функциональные обязанности юрисконсульта входит, в том числе:

– разработка или принятие участия в разработке документов правового характера;

– осуществление методического руководства правовой работы на предприятии, оказание

правовой помощи структурным подразделениям в подготовке и оформлении различного рода правовых документов, участие в подготовке обоснованных ответов при отклонении претензий;

– выполнение в рамках трудового договора распоряжений работников, которым он подотчетен согласно должностной инструкции.

В соответствии с пунктами 4.1, 4.2 должностной инструкции юрисконсульт несет ответственность:

– за ненадлежащее исполнение или неисполнение своих должностных обязанностей, предусмотренных должностной инструкцией, – в пределах установленных трудовым законодательством Российской Федерации;

– за правонарушения, совершенные в процессе своей деятельности, – в пределах, установленных действующим административным, уголовным и гражданским законодательством Российской Федерации.

Из письма БПОУ «ОМПК» (вх. Омского УФАС России от 17.09.2020 № 10235) следует, что ответственным должностным лицом Учреждения за нарушения, установленные комиссией Омского УФАС России в решении от 07.09.2020 по делу № 055/10/18.1-858/2020, является юрисконсульт по бюджетной деятельности Учреждения <...>.

Также установлено, что согласно аудиозаписи аукциона <...> выбран аукционистом из числа членов комиссии путем открытого голосования членов комиссии большинством голосов.

Таким образом, <...>, являясь должным лицом БПОУ «ОМПК», в нарушение норм действующего законодательства, совершил административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Оценив материалы административного дела № 055/04/7.32.4-984/2020 уполномоченное должностное лицо Омского УФАС России сделало следующие выводы.

Административное дело № 055/04/7.32.4-984/2020 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

Материалы настоящего административного дела свидетельствуют о том, что юрисконсульт по бюджетной деятельности Учреждения <...> имел возможность не нарушать нормы действующего законодательства, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение БПОУ «ОМПК» административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Вина должностного лица – юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 055/04/7.32.4-984/2020 доказательствами, в том числе:

– решением Омского УФАС России от 07.09.2020 по делу № 055/10/18.1-858/2020;

– протоколом от 20.08.2020 № 2;

– приказом БПОУ «ОМПК» от 20.08.2020 № 141-п;

– письмом БПОУ «ОМПК» от 17.09.2020 № 128 (вх. Омского УФАС России от 17.09.2020 № 10235);

– протоколом об административном правонарушении № 055/04/7.32.4-984/2020 и другими материалами административного дела.

Доказательств того, что юрисконсультом по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> были

приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом положений действующего законодательства, в материалы дела не представлены.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение действующего законодательства, явилось результатом ненадлежащего исполнения юрисконсультом по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> своих должностных обязанностей.

Отсутствие каких-либо последствий не может свидетельствовать о малозначительности совершенного правонарушения.

Административное правонарушение совершено 20.08.2020 в г. Омске (по месту нахождения БПОУ «ОМПК»: ул. Лизы Чайкиной, д. 3А, г. Омск, 644021).

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

При назначении административного наказания должностному лицу – юрисконсульту по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> учитываются личность виновного, состояние здоровья, семенное положение, совершение административного правонарушения по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ впервые, характер совершенного <...> административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, отсутствие обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность <...>.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

В отношении устного ходатайства юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> о замене наказания в виде административного штрафа предупреждением должностное лицо Омского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

Таким образом, положения статьи 4.1.1 КоАП РФ применяется только в отношении

определенной категории субъектов – субъектов малого или среднего предпринимательства.

Учитывая, что юрисконсульт по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> не является лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, а также работником юридического лица, являющегося субъектом малого или среднего предпринимательства, основания для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ отсутствуют.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на должностное лицо – юрисконсульта по бюджетной деятельности БПОУ «ОМПК» <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.1, 29.9, 29.10, 2.1, 3.2, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, 4.5 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать юрисконсульта по бюджетной деятельности бюджетного профессионального образовательного учреждения Омской области «Омский музыкально-педагогический колледж» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В силу части 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности по следующим реквизитам:

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 01071 01 9000 140 «Административные штрафы, установленные главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (иные штрафы)».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 055/04/7.32.4-984/2020.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения об УИН 16100500000000713378.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления <...>