

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 043/04/7.32.4-403/2023

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«29» июня 2023 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол от 25.04.2023, составленный начальником отдела контроля органов власти Кировского УФАС России <...>, и материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – <...> <...>, место рождения: <...>; адрес места регистрации: <...>; наличие лиц, находящихся на иждивении: сведения отсутствуют; документ, удостоверяющий личность – паспорт гражданина РФ <...>), в связи с совершением административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени рассмотрения дела (определение получено 06.06.2023),

УСТАНОВИЛ:

Решением Кировского УФАС России № 043/10/18.1-41/2023 от 06.02.2023 в действиях организатора торгов – администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области выявлен факт нарушения п. 5 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенные в границах муниципального образования Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области (извещение № 22000057270000000007 от 18.11.2022), лот № 1.

18.11.2022 администрацией Кирово-Чепецкого района на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение № 22000057270000000007 на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения расположенных в границах муниципального образования «Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области».

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что согласно протоколу № 1 от 09.01.2023 «Вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенных в границах муниципального образования Кирово-Чепецкого муниципальный район Кировской области по извещению 22000057270000000007» (далее – Протокол № 1) Организатором торгов было получено и зарегистрировано 3 заявки – ООО «ЭнергоСтрой», ООО «Жилстрой-сервис», ООО «Специалист». Всеми участниками представлены

документы в соответствии с Конкурсной документацией, за исключением ООО «Жилстрой-сервис», которое не предоставило оригинал или заверенную копию решения об одобрении сделки – Концессионного соглашения.

На основании результатов проведения предварительного отбора участников Конкурса Организатором торгов было принято решение отклонить заявку ООО «Жилстрой-сервис» по причине неполного предоставления документов и материалов.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса.

В соответствии с разделом 5 Конкурсной документации заявителем для участия в открытом конкурсе предоставляются следующие документы:

- заявка;

- удостоверенные подписью и печатью Заявителя сведения о заявителе: организационно-правовая форма, наименование, адрес фактического местоположения, почтовый адрес, номер контактного телефона, реквизиты расчетного счета Заявителя;

- для индивидуального предпринимателя или российского юридического лица – оригинал или заверенная копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (индивидуальных предпринимателей);

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель);

- копии учредительных и регистрационных документов Заявителя: устав юридического лица, свидетельство о государственной регистрации, свидетельство о постановке на налоговый учет, свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ;

- оригиналы или заверенные копии решений об одобрении сделок – Концессионного соглашения, если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 3 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 «№ 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» одобрению общим собранием участников общества с ограниченной ответственностью подлежат крупные сделки.

В соответствии с п. 1, п. 8 ст. 46 Закона об ООО крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности, т.е. совершение сделки приведет к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Согласно п. 3.2 Устава ООО «Жилстрой-сервис» организация осуществляет в частности деятельность по обеспечению бесперебойной работы инженерного оборудования, проводит текущий и капитальный ремонт жилищного фонда и

объектов коммунального хозяйства, осуществляет деятельность по обеспечению работоспособности котельных и тепловых сетей и иные виды деятельности, не запрещенные законом.

Согласно п. 1.6 Конкурсной документации концессионер обязуется выполнить следующие работы:

- за свой счет реконструировать и ввести в эксплуатацию недвижимое и технологически связанное с ним движимое имущество;
- осуществлять действия по содержанию Объекта Соглашения в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации, проводить за свой счет текущий ремонт и капитальный ремонт, нести расходы на содержание Объекта Соглашения в течение всего срока действия Концессионного соглашения.

На основании изложенного концессионное соглашение не является для Общества крупной сделкой.

Таким образом, решение Организатора торгов об отклонении заявки Общества на участие в Конкурсе является незаконным и подлежащим отмене.

Ответственность за вышеуказанное правонарушение предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии с данной нормой 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.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Примечание: 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.

<...> распоряжением администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области от 17.01.2022 № 7-к принята на должность ведущего специалиста управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области.

Постановлением администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области от 05.02.2021 № 18 «О создании конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов коммунального хозяйства, расположенных на территории Кирово-Чепецкого района». В соответствии с постановлением администрации Кирово-Чепецкого

района Кировской области от 31.10.2022 № 168 «О внесении изменений в постановление администрации от 05.02.2021 № 18» членом комиссии является ведущий специалист управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области <...>.

Таким образом, должностное лицо – ведущий специалист управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области <...>, является субъектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: адрес местонахождения организатора торгов – администрации Кирово-Чепецкого района (613040, Кировская область, г. Кирово-Чепецк, ул. Первомайская, д. 6).

Время совершения административного правонарушения: дата подписания протокола № 2 от 09.01.2023 г. «Предварительного отбора участников конкурса на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, расположенных в границах муниципального образования Кирово-Чепецкий муниципальный район Кировской области» – 09.01.2023 г.

Согласно представленным в материалы дела пояснениям должностного лица процедура и порядок организации и проведения торгов по заключению концессионного соглашения конкурсной комиссией не нарушены. Вскрытие конвертов, ведение протокола, информирование на официальном сайте о проведении мероприятий по заключению концессионного соглашения проведена в соответствии с законодательством. Данное пояснение принято к сведению, однако оно основано на неправильном толковании закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.5 Кодекса об административных правонарушениях РФ срок давности привлечения к административной ответственности составляет один год со дня совершения административного правонарушения. Следовательно, срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидела возможность наступления вредных последствий своих действий, хотя должна была и могла их предвидеть. Доказательств того, что должностным лицом были приняты все зависящие от него меры по предупреждению нарушения процедуры торгов, а также доказательств наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению должностным лицом положений действующего законодательства, в материалы дела не представлены.

Представленные материалы административного дела подтверждают факт совершения <...> административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ является формальным, то есть ответственность наступает вне зависимости от наступления вредных последствий.

Оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется в виду следующего.

Статья 7.32.4 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий. Общественная опасность правонарушения выражается в создании угрозы причинения вреда. Данная форма направлена на защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц, общества и государства от неправомερных действий должностных лиц, осуществляющих функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении должностных лиц, осуществляющих функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, к исполнению установленного порядка допуска к участию в торгах.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Оценивая характер, степень общественной опасности и конкретные обстоятельства совершения правонарушения, анализируя представленные в материалы дела доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России отмечает, <...> при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не приняла зависящие от нее исчерпывающие меры для соблюдения нормативных требований. Исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать совершенное <...> правонарушение как малозначительное, не установлено.

Также должностное лицо Кировского УФАС России не находит оснований для замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением по следующим основаниям.

В соответствии с частью 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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно пункту 1 статьи 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных объектов и других природных ресурсов.

Порядок проведения контроля за соблюдением антимонопольного законодательства регулируется статьей 25.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 6 статьи 25.1 Закона о защите конкуренции проверка проводится в соответствии с приказом руководителя антимонопольного органа при наличии оснований, указанных ч. ч. 2, 4 данной статьи.

В данном случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения мероприятий в рамках проведения государственного контроля (надзора) (по результатам рассмотрения жалобы), следовательно, ст. 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не выявлено.

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

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.

При назначении административного наказания должностному лицу - ведущему специалисту управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области <...> учитываются характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, отсутствия обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ должностное лицо Кировского УФАС России приняло решение о наложении на должностное лицо - ведущего специалиста управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ведущего специалиста управления строительства и земельно-имущественных отношений администрации Кирово-Чепецкого района Кировской области <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

2. Применить к <...> меру ответственности в виде административного штрафа в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется в федеральный бюджет в полном объеме.

Получатель: ИНН 4347021540 КПП 434501001

Управление Федерального казначейства по Кировской области (Кировское УФАС России) л/с 0440123369

Банк получателя: Отделение Киров г. Киров

Расчетный счет: № 40101810222020011001

БИК 043304001

КБК 161 1 16 01071 01 9000 140 – иные штрафы, установленные главой 7 КоАП РФ

Плательщик: <...>

ОКТМО 33 701 000

К оплате: **3 000 (двадцать тысяч) рублей**

УИН плательщика: 16100500000001704550

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> просим направить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов.

В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления

<...>