

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 40-7.32.4ч.10/16

об административном правонарушении

«17» января 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 40-7.32.4ч.10/16 от 09.06.2016 об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...>, в отношении начальника Управления жилищно-коммунального хозяйства Администрации города Челябинска <...> _____ года рождения, место рождения: _____, зарегистрирован по адресу: _____,

паспорт <...> серия <...> номер <...>

выдан: _____, дата выдачи:

_____, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие <...>, в присутствии представителя по доверенности <...>, которым разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ (протокол № 40-7.32.4ч.10/16 от 09.06.2016, определение продлении срока рассмотрения дела № 40-7.32.4ч.10/16 об административном правонарушении и о назначении времени и места рассмотрения дела № 40-7.32.4ч.10/16 об административном правонарушении от 09.06.2016, определение о продлении срока рассмотрения дела № 40-7.32.4ч.10/16 об административном правонарушении и об отложении рассмотрения дела № 40-7.32.4ч.10/16 об административном правонарушении от 22.07.2016, от 23.09.2016, 23.11.2016, 13.01.2017), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с Распоряжением Администрации города Челябинска № 6429 от 03.12.2012 <...> назначен с 03.12.2012 на должность начальника Управления жилищно-коммунального хозяйства Администрации города Челябинска (далее – Управление).

Постановлением Администрации города Челябинска № 224-п от 12.09.2011 утверждено Положение об Управлении (далее – Положение об Управлении),

согласно подпункту 12 пункта 14 раздела III которого основными функциями Управления являются организация и проведение открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами.

Согласно пункту 17 раздела V Положения об Управлении руководство Управлением ЖКХ осуществляет начальник управления.

Подпункт 1 пункта 21 раздела V Положения об Управлении устанавливает, что начальник Управления организует деятельность управления и несет ответственность за выполнение возложенных на управление функций.

Подпункт 22 раздела VI Положения об Управлении определяет, что Управление (в лице начальника Управления) несет дисциплинарную и иную предусмотренную действующим законодательством ответственность за ненадлежащее исполнение возложенных на управление задач и функций.

Таким образом, начальник Управления <...> несет ответственность за выполнение возложенных на Управление функций.

<...>, исполняя полномочия начальника Управления, утвердил конкурсную документацию по отбору управляющих организаций для управления многоквартирным домом, Лот № 2 (адрес объекта: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 74) (далее – многоквартирный дом).

Путем утверждения указанной конкурсной документации <...> совершены действия, которые привели к нарушению установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, ввиду следующего.

18.01.2016 Управлением в информационно - телекоммуникационной сети Интернет на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru размещено извещение о проведении торгов по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом № 180116/2724900/01 (далее – Конкурс, торги), а также Конкурсная документация, утвержденная начальником Управления <...> 18.01.2016.

Порядок проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом установлен Правилами проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 № 75 (далее – Правила).

Согласно подпункту 4(1) пункта 41 Правил перечень дополнительных работ и услуг по содержанию и ремонту объекта конкурса (далее - дополнительные работы и услуги), включая требования к объемам, качеству и периодичности каждой дополнительной работы и услуги, определяется организатором конкурса в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации в Конкурсной документации. При этом организатор конкурса самостоятельно определяет расчетную стоимость каждой дополнительной работы и услуги.

В Приложении № 3 к проекту договора управления многоквартирным домом, являющимся неотъемлемой частью Конкурсной документации (далее – проект договора), определена стоимость каждой из дополнительных работ и услуг, а

также общая стоимость всех видов дополнительных работ и услуг, которая составила 532 770 рублей.

Однако Правила, в том числе пункт 41 Правил, не предполагают определение организатором торгов в конкурсной документации общей стоимости всех видов дополнительных работ и услуг. Более того, в силу пункта 76 Правил определение общей стоимости дополнительных работ и услуг осуществляется участниками торгов в ходе проведения конкурса.

Таким образом, Правилами предусмотрено, что участники представляют свои предложения в соответствии с перечнем дополнительных работ и услуг, установленным в конкурсной документации, в связи с чем, указание в данном перечне общей стоимости дополнительных работ и услуг организатором торгов, может ввести в заблуждение участников торгов относительно порядка проведения Конкурса, в том числе представления предложений по общей стоимости дополнительных работ и услуг в ходе его проведения.

В связи с этим, действия начальника Управления <...> по утверждению Конкурсной документации, в которой установлена общая стоимости дополнительных работ и услуг, не соответствуют подпункту 4(1) пункта 41, пункту 76 Правил.

2. Из содержания подпункта 4(1) пункта 41 Правил следует, что перечень дополнительных работ и услуг должен содержать конкретные требования к объему предоставления дополнительной работы (услуги) с учетом особенностей многоквартирного дома.

В Приложении № 3 к проекту договора в перечне дополнительных работ по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме в качестве дополнительных работ (услуг) указано, в том числе:

- устройство декоративных клумб (не менее 2 шт);

-устройство системы видеонаблюдения (количество камер не менее 4).

Из указанного не следует в каком именно объеме должны быть выполнены данные услуги.

Таким образом, в нарушение подпункта 4(1) пункта 41 Правил, в Конкурсной документации не определен объем отдельных дополнительных работ и услуг.

В связи с этим действия начальника Управления <...> по утверждению Конкурсной документации, в которой не определен объем отдельных дополнительных работ и услуг, не соответствуют подпункту 4(1) пункта 41 Правил.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье, под должностным лицом в КоАП РФ 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. 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.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

В материалы дела представлены письменные пояснения, согласно которым, поскольку предписания, выданные Управлению по результатам рассмотрения жалобы № 11-07/18.1/16, Управлением исполнены, негативные последствия не наступили.

Довод <...> об исполнении предписаний не может быть принят во внимание должностным лицом антимонопольного органа, поскольку предписания Челябинского УФАС России являются обязательными для исполнения, и их неисполнение в указанный срок влечет за собой административную ответственность.

Кроме того, состав административного правонарушения по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ является формальным, то есть не требует наступления конкретных последствий в виде ограничения конкуренции.

На рассмотрение настоящего дела <...>, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела (расписка о вручении телефонограммы исх. № 221/07 от 16.01.2017), не явился, дополнительных пояснений не представил, дополнительных ходатайств и отводов не заявлял.

Представитель по доверенности <...> при рассмотрении настоящего дела дополнительных пояснений не представила, дополнительных ходатайств и отводов не заявляла.

Объектом правонарушений по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляют нарушения порядка

организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного имущества.

Объективная сторона правонарушения, совершенного начальником Управления <...>, выразилась в нарушении указанным должностным лицом предусмотренных подпунктом 4(1) пункта 41 и пунктом 76 Правил требований при утверждении Конкурсной документации.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ 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.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

Вина начальника Управления <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при утверждении Конкурсной документации, не соответствующей требованиям действующего законодательства.

При утверждении Конкурсной документации <...> должен был исследовать вопрос о соответствии подписываемого документа требованиям действующего законодательства.

<...> при утверждении Конкурсной документации должен был принять все возможные меры по недопущению нарушения, в том числе при утверждении мог высказать возражения, отказаться от утверждения, принять меры по принятию решений в соответствии с требованиями действующего законодательства и т.д.

В материалы дела об административном правонарушении документов и сведений, подтверждающих, что <...> были приняты возможные меры по недопущению нарушения, не представлено.

Утверждение <...> Конкурсной документации, не соответствующей требованиям действующего законодательства, привело к нарушению порядка организации и проведения Конкурса.

Начальник Управления <...> в силу возложенных на него обязанностей должен был осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, мог предвидеть наступление вредных последствий.

Таким образом, в действиях начальника Управления <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при организации и

проведении Конкурса ввиду утверждения Конкурсной документации, не соответствующей требованиям действующего законодательства, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Управление расположено по адресу: г. Челябинск, пл. Революции, 2, утвержденная начальником Управления <...> Конкурсная документация датирована 18.01.2016.

Таким образом, местом совершения административного правонарушения является: г. Челябинск, пл. Революции, 2; временем совершения административного правонарушения – 18.01.2016.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 40-7.32.4ч.10/16 об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Начальником Управления <...> заявлено ходатайство о применении оснований малозначительности по данному правонарушению с учетом характера совершенного правонарушения.

При рассмотрении настоящего дела представитель по доверенности Ковалева Р.Р. поддержала ходатайство о применении оснований малозначительности по данному правонарушению с учетом характера совершенного правонарушения, в том числе просила учесть следующие обстоятельства.

Во исполнение предписания Челябинского УФАС России по жалобе № 11-07-18.1/16 Управлением принято решение об отмене протоколов по результатам Конкурса, внесены изменения в Конкурсную документацию и продлен срок подачи заявок на участие в торгах. В связи с выбором собственниками помещений в многоквартирном доме способа управления, Управлением принято решение об отказе от проведения Конкурса. В учетом изложенного, в результате указанных действий <...> негативные последствия не наступили, интересы собственников помещений в многоквартирном доме и претендентов на участие в Конкурсе не нарушены.

При проведении последующих конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами конкурсная документация по указанным торгам разрабатывается в соответствии с требованиями действующего законодательства и с учетом замечаний, указанных в решении по жалобе № 11-07-18.1/16.

Также представитель по доверенности <...> просила учесть неоднозначное толкование раздела 8 Правил, отсутствие либо наличие противоречивой судебной практики и предпринятые Управлением меры для получения разъяснений Минстроя России по порядку проведения конкурсов и определению по их результатам победителя.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной

ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При рассмотрении настоящего дела должностным лицом антимонопольного органа учтено отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность, существенных нарушений охраняемых общественных отношений и отсутствие вредных последствий, личность правонарушителя. С субъективной стороны правонарушение совершено по неосторожности. Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 11-07-18.1/16, которым установлен факт нарушения порядка организации и проведения Конкурса (исх. № 3313/07 от 23.03.2016) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Датой совершения административного правонарушения является 18.01.2016, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности <...> на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу № **40-7.32.4ч.10/16** об административном правонарушении в отношении начальника Управления жилищно-коммунального хозяйства Администрации города Челябинска <...> по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявить <...> устное замечание.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

Согласно части 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.