

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 017/04/7.32.4-89/2019

24 июня 2019
года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 19.06.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 24.06.2019 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) «___», руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 06.06.2019 года и иные материалы дела об административном правонарушении № 017/04/7.32.4-89/2019 в отношении должностного лица – члена конкурсной комиссии открытого конкурса № 230718/0065488/01 «___», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.32.4-89/2019 рассмотрено в присутствии «___».

Событие административного правонарушения: неправомерное принятие решений об отказе в допуске заявкам ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма» к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок от 05.09.2018 г.

В ходе рассмотрения дела № 017/04/7.32.4-89/2019 «___» пояснила, что комиссия по рассмотрению заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 фактически не проводилась, с подготовленным проектом протокола рассмотрения заявок подошел начальник отдела «___» с указанием расписаться, что и было сделано в последующем.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.32.4-89/2019, а также выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

Так, в адрес Тывинского УФАС России поступили жалобы (вх. № 3378 от 10.09.2018 года) ООО «Альтара» «___» ООО «Ремонтно-строительная фирма» «___» на действия конкурсной комиссии организатора торгов – Департамента экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла при организации и проведении открытого конкурса № 230718/0065488/01 на право заключения инвестиционного договора по реконструкции многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: город Кызыл, ул. Ооржака Лопсанчапа, д. 2, начальный (минимальный) объем капитальных вложений: 45 438 200, 00 рублей.

Жалобы были поданы в Тывинское УФАС России в срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 27.06.2007 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), в связи с чем, были приняты Тывинским УФАС России к рассмотрению.

Так, 23.07.2018 г. организатором торгов – Департаментом экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов по адресу www.torgi.gov.ru размещено информационное сообщение № 230718/0065488/01 о проведении открытого конкурса № 230718/0065488/01 на право заключения инвестиционного договора по реконструкции многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: город Кызыл, ул. Ооржака Лопсанчапа, д. 2, начальный (минимальный) объем капитальных вложений: 45 438 200, 00 рублей.

Документация открытого конкурса на право заключения инвестиционного договора по реконструкции многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: город Кызыл, ул. Ооржака Лопсанчапа, д. 2 утверждена распоряжением Департамента

экономики, имущественных отношений и финансового контроля
Мэрии г. Кызыла 23.07.2018 г., в лице «___».

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 от 05.09.2018 г. на момент окончания срока подачи заявок поступили 4 заявки (ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма», ООО «Суугу», ИП «___»).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 от 05.09.2018 г. комиссия по торгам признала заявки участников под № 1 (ООО «Альтара»), № 2 (ООО «Ремонтно-строительная фирма»), № 4 (ИП «___») несоответствующими требованиям конкурсной документации и им отказано в допуске к участию в конкурсе. Заявка участника под № 3 (ООО «Суугу») признана соответствующей требованиям конкурсной документации и допущена к участию в конкурсе.

Заявке участника закупи под № 1 ООО «Альтара» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 по следующим основаниям: *«Представлены не все документы в соответствии с перечнем, опубликованным в информационном сообщении, отсутствует справка об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в бюджет города за прошедший календарный год».*

Заявке участника закупи под № 2 ООО «Ремонтно-строительная фирма» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 по следующим основаниям: *«Представлены не все документы в соответствии с перечнем, опубликованным в информационном сообщении, отсутствует справка об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в бюджет города за прошедший календарный год».*

Заявке участника закупи под № 4 ИП «___» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 по следующим основаниям: *«Представлены не все документы в соответствии с перечнем, опубликованным в информационном сообщении, отсутствует справка об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в*

бюджет города за прошедший календарный год, отсутствует копия ИНН, отсутствует копия платежного документа об уплате задатка».

В связи с тем, что единственная заявка допущена к участию в конкурсе, открытый конкурс № 230718/0065488/01 признан несостоявшимся.

Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" (далее Закон об инвестиционной деятельности) определяет правовые и экономические основы инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, на территории Российской Федерации, а также устанавливает гарантии равной защиты прав, интересов и имущества субъектов инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, независимо от форм собственности.

Согласно части 1 статьи 3 Закона об инвестиционной деятельности объектами капитальных вложений в Российской Федерации являются находящиеся в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности различные виды вновь создаваемого и (или) модернизируемого имущества, за изъятиями, устанавливаемыми федеральными законами.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Закона об инвестиционной деятельности государственное регулирование инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, осуществляется органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Пунктом 1 части 2 статьи 11 Закона об инвестиционной деятельности установлено, что Федеральные органы государственной власти для регулирования инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, используют следующие формы и методы, а именно: создание благоприятных условий для развития инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, путем расширения использования средств населения и иных внебюджетных источников финансирования жилищного строительства и строительства объектов социально-культурного назначения.

В силу пункта 2 части 2 статьи 11 Закона об инвестиционной

деятельности прямое участие государства в инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, осуществляется путем:

- вовлечения в инвестиционный процесс временно приостановленных и законсервированных строек и объектов, находящихся в государственной собственности;

- предоставления концессий российским и иностранным инвесторам по итогам торгов (аукционов и конкурсов) в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Тывинское УФАС России приходит к выводу, что предмет открытого конкурса № 230718/0065488/01 относится к объекту капитальных вложений, и в силу пункта 2 часть 2 статьи 11 Закона об инвестиционной деятельности капитальные вложения осуществляются путем предоставления концессий инвесторам по итогам торгов (аукционов и конкурсов).

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 21 Закона о концессионных соглашениях конкурс на право заключения концессионного соглашения (далее - конкурс) может быть открытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять любые лица) или закрытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять лица, которым направлены приглашения принять участие в таком конкурсе в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения).

Порядок заключения концессионного соглашения установлен главой 3 Закона о концессионных соглашениях (статьи 21 - 37).

В части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлен исчерпывающий перечень сведений, которые должны содержаться в конкурсной документации.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их

представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:

а) соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса;

б) соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией.

Как следует из пункта 6.4 раздела 6 конкурсной документации к заявке прилагается в том числе - справка об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в бюджет города за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период; копия бухгалтерского баланса за последний завершенный отчетный период; справки об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе - физического лица задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в бюджет города за прошедший календарный год.

Форма заявки также утверждена в составе конкурсной документации (приложение № 1 документации открытого конкурса № 230718/0065488/01).

Согласно части 1 статьи 28 Закона о концессионных соглашениях конверты с заявками на участие в конкурсе вскрываются на заседании конкурсной комиссии в порядке, в день, во время и в месте, которые установлены конкурсной документацией. При этом объявляются и заносятся в протокол о вскрытии конвертов с заявками на участие в конкурсе наименование (фамилия, имя, отчество) и место нахождения (место жительства) каждого заявителя, конверт с заявкой на участие в конкурсе которого вскрывается, а также сведения о наличии в этой заявке документов и материалов, представление которых заявителем предусмотрено конкурсной документацией.

В соответствии с частью 2 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об

отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

Частью 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

- 1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;
- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;
- 4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что заявка участника закупки под № 1 ООО «Альтара» содержит баланс расчетов на 30.08.2018 г., выданный Межрайонной ИФНС России № 1 по Республике Хакасия и подтверждающий отсутствие заложенности ООО «Альтара» по налогам и сборам в бюджеты различного уровня и внебюджетные фонды, копию упрощенной бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2017 г. по форме КНД 0710096.

В соответствии с указанным выше протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 от 05.09.2018 г. заявке под № 1 ООО «Альтара» отказано в допуске к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 по следующим основаниям: *«Представлены не все документы в соответствии с перечнем,*

опубликованным в информационном сообщении, отсутствует справка об отсутствии у претендента на участие в Конкурсе (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) задолженности по начисленным налогам, сборам и платежам в бюджет города за прошедший календарный год».

Однако, поскольку из сведений, содержащихся в пункте 6.4, раздела 6 конкурсной документации невозможно установить какой орган и по какой конкретно действующей форме участником конкурса подается справка для подтверждения возможности достижения участником значений критериев, установленных в указанном пункте конкурсной документации, представленная ООО «Альтара» в составе своей заявки баланс расчетов на 30.08.2018 г., выданный Межрайонной ИФНС России № 1 по Республике Хакасия, из которого в том числе усматриваются сведения о состоянии сальдо расчетов налогоплательщика с бюджетной системой по всем видам налогов, сборов с отражением информации о наличии недоимки, пеней и штрафов, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что участником закупки под № 1 ООО «Альтара» было исполнено требование 6.4 раздела 6 конкурсной документации.

Таким образом, действия конкурсной комиссии по отклонению заявки участника закупки под № 1 ООО «Альтара» в виду непредставления в составе конкурсной заявки справки, указанной в пункте 6.4 раздела 6 конкурсной документации, являются неправомерными.

Следовательно, в действиях конкурсной комиссии организатора торгов – Департамента экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии города Кызыла установлено нарушение части 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях, в части неправомерного принятия решения об отказе в допуске заявке под № 1 ООО «Альтара» к участию в конкурсе № 230718/0065488/01, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок от 05.09.2018 года.

Кроме того, доказательств наличия у ООО «Альтара» задолженности по каким-либо видам налогов, сборов, недоимки, пеней и штрафов, размер которого превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов претендента по данным бухгалтерской отчетности за последний заверченный отчетный период организатором торгов – Департаментом экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии города Кызыла не

представлено.

По аналогичным основаниям конкурсная комиссия неправомерно отклонила заявку участника закупки под № 2 ООО «Ремонтно-строительная фирма».

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 21.09.2018 г. № 05-13-01/18-18.1-18 в действиях конкурсной комиссии организатора торгов – Департамента экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии города Кызыла установлено нарушение части 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", в части неправомерного принятия решений об отказе в допуске заявкам ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма» к участию в конкурсе № 230718/0065488/01, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок от 05.09.2018 года.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Часть 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 настоящего Кодекса, которое влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей, на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в неправомерном принятии решений об отказе в допуске заявкам ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма» к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок от 05.09.2018 года.

Субъектами данного правонарушения являются члены конкурсной комиссии организатора торгов.

Согласно примечанию статьи 2.4 КоАП РФ, 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 от 05.09.2018 г. «___» является членом конкурсной комиссии, которая неправоммерно приняла решение об отказе в допуске заявкам ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма» к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01.

Таким образом, должностным лицом – членом конкурсной комиссии открытого конкурса № 230718/0065488/01 «___» совершено административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в части неправоммерного принятия решений об отказе в допуске заявкам ООО «Альтара», ООО «Ремонтно-строительная фирма» к участию в открытом конкурсе № 230718/0065488/01, по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок от 05.09.2018 г.

Вина «___» состоит в том, что «___» не выполнила установленные требования Закона о защите конкуренции и не предприняла зависящие от нее меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о защите конкуренции требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «___» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является день рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01, то есть 05.09.2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение организатора торгов – Департамента экономики, имущественных отношений и финансового контроля Мэрии г. Кызыла, то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Бухтуева, д. 3.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела, не выявлены.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, учтено совершение «___» административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Довод «___» о том, что протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 230718/0065488/01 был подписан по указанию начальника отдела, в связи с чем, в действиях «___» отсутствует состав административного правонарушения, не может быть принят в качестве обстоятельства, исключающего в действиях должностного лица состава административного правонарушения, так как «___», являясь членом комиссии открытого конкурса № 230718/0065488/01, подписывая соответствующий протокол комиссии, должна была удостовериться в правомерности принятого решения, так как несет всю полноту ответственности как должностное лицо в понятии определенном статьей 2.4 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32.4, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – члена конкурсной комиссии открытого конкурса № 230718/0065488/01 «___» виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – члена конкурсной комиссии открытого конкурса № 230718/0065488/01 «___» административный штраф в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

ИНН: 1701044223; **КПП:** 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 020 1001 600 0140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 в Отделение – НБ Республики Тыва

БИК: 049304001; л/с 04121873000.

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

УИН: «___».

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату

штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления

«___»