

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении наказания по делу № 02-170/18-7.32.4

об административном правонарушении

г. Якутск

«31» августа 2018 года

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) <.....>, рассмотрев протокол № 02-170/18-7.32.4 об административном правонарушении, составленный 27 августа 2018 года в отношении должностного лица Администрации МО «Город Мирный» Мирнинского района РС (Я) <.....>, а также иные материалы настоящего дела об административном правонарушении,

У С Т А Н О В И Л:

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) 09 августа 2017 года под номером №090817/0961637/03 опубликованы извещение и документация по проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, расположенными на территории г. Мирный.

11 сентября 2017 года на сайте torgi.gov.ru по извещению № 090817/0961637/03 опубликован Протокол № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению №090817/0961637/03.

Согласно указанному протоколу Конкурсная комиссия Администрации МО «город Мирный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) провела процедуру вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и решила признать открытый конкурс несостоявшимся в связи с отсутствием заявок на участие в открытом конкурсе по всем лотам.

Согласно части 4 статьи 161 ЖК РФ орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Правила проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом установлены Порядком проведения конкурса по отбору управляющей организации (Постановление Правительства РФ от 06.02.2006 N 75 «О порядке

проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом»).

Согласно части 8 статьи 161 ЖК РФ заключение договора управления многоквартирным домом без проведения открытого конкурса, предусмотренного ч. 4 и 13 указанной статьи, допускается, если указанный конкурс, в соответствии с законодательством, признан несостоявшимся.

Частью 5 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом.

На основании п. 59 Порядка проведения конкурса по отбору управляющей организации, в случае если до начала процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе не подана ни одна заявка на участие в конкурсе, организатор конкурса в течение 3 месяцев с даты окончания срока подачи заявок проводит новый конкурс в соответствии с настоящими Правилами. При этом организатор конкурса вправе изменить условия проведения конкурса и обязан увеличить расчетный размер платы за содержание и ремонт жилого помещения не менее чем на 10 процентов.

Согласно пункту 71 Порядка проведения конкурса по отбору управляющей организации, в случае если только один претендент признан участником конкурса, организатор конкурса в течение 3 рабочих дней с даты подписания протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе передает этому претенденту проект договора управления многоквартирным домом, входящий в состав конкурсной документации. При этом договор управления многоквартирным домом заключается на условиях выполнения обязательных работ и услуг, указанных в извещении о проведении конкурса и конкурсной документации, за плату за содержание и ремонт жилого помещения, размер которой указан в извещении о проведении конкурса. Такой участник конкурса не вправе отказаться от заключения договора управления многоквартирным домом.

Таким образом, конкурс по отбору управляющей организации может быть признан несостоявшимся лишь в случае, если только один претендент признан участником конкурса.

Вместе с тем, Администрация МО «город Мирный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) признала открытый конкурс несостоявшимся в связи с тем, что не подана ни одна заявка на участие в конкурсе.

Организатор торгов Администрация МО «Город Мирный» Мирнинского р-на РС (Я) при организации и проведении открытых конкурсов по отбору юридического лица независимо от организационно-правовой формы, индивидуального предпринимателя для осуществления деятельности по

управлению многоквартирным домом (управляющей организации) (извещение № 090817/0961637/03 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов: <https://torgi.gov.ru>), необоснованно признал открытый конкурс несостоявшимся в связи с тем, что не подана ни одна заявка на участие в конкурсе, и тем самым нарушил процедуру проведения торгов, порядок проведения которой установлен постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 N 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом».

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров решила:

1. Признать жалобу ООО «Управляющая компания Гарант-Сервис» на действия организатора торгов Администрацию МО «Город Мирный» Мирнинского р-на РС (Я) при организации и проведении открытых конкурсов по отбору юридического лица независимо от организационно-правовой формы, индивидуального предпринимателя для осуществления деятельности по управлению многоквартирным домом (управляющей организации) (извещение № 090817/0961637/03 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов: <https://torgi.gov.ru>) - обоснованной;

2. Выдать организатору торгов Администрации муниципального образования «Город Мирный» Мирнинского района Республики Саха (Якутия) предписание о совершении действий направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Совершение указанного выше нарушения процедуры проведения торгов, порядок проведения которой установлен постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 N 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом» образует состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ).

Статьей 7.32.4 КоАП РФ установлена ответственность за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам проведения таких торгов и продажи или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися.

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ 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; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 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. 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 частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 7.32.4, 9.15, частями 6 и 12 статьи 9.16, статьями 9.21, 14.3, частями 4 и 5 статьи 14.3.1, частью 1 статьи 14.9, статьей 14.9.1, частью 6 статьи 14.24, статьей 14.31 частью 1 статьи 14.31.2, статьями 14.32, 14.33, частями 1, 3 - 5 статьи 14.38, статьями 14.40 - 14.42, частями 2.1 - 2.7 статьи 19.5, статьей 19.8 (в пределах своих полномочий), статьей 19.31 настоящего Кодекса.

Конкурсная комиссия по подготовке и проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом утверждена Постановлением Администрации МО «Город Мирный» Мирнинского р-на РС (Я) от 11.09.2015 №980.

Согласно протоколу от 11.09.2015 № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению №090817/0961637/03 на процедуре вскрытия конвертов присутствовали:

- Председатель комиссии – <.....>;
- Секретарь – <.....>;
- Члены комиссии:

<.....>;

<.....>;

<.....>;

<.....>.

Согласно решению Конкурсной комиссии открытый конкурс по извещению №090817/0961637/03 по всем лотам признан несостоявшимся.

В результате ненадлежащего исполнения <.....> возложенных на нее, как на члена комиссии по подготовке и проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, обязанностей по соблюдению федеральных законов, нормативных правовых актов, в том числе соблюдению процедуры проведения торгов в соответствии с требованиями Жилищного Кодекса Российской Федерации и Постановления Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом», допущено нарушение процедуры проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, расположенными на территории г. Мирный, что является составом правонарушения по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Статья 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях устанавливает сроки давности привлечения к административной ответственности, в том числе за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 настоящего Кодекса) – один год со дня совершения административного правонарушения.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 11 сентября 2017 года – дата публикации на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) Протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению №090817/0961637/03.

Следовательно, срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Поскольку протоколы, составляемые в ходе торгов, размещаются на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет» местом совершения административного правонарушения следует считать адрес регистрации Администрации муниципального образования «город Мирный» Мирнинского

района Республики Саха (Якутия) – 678175, Республика Саха (Якутия), улус Мирнинский, город Мирный, улица Ленина, дом 16.

На момент совершения рассматриваемого административного правонарушения действовала часть 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Таким образом, должностное лицо Администрации МО «Город Мирный» Мирнинского района РС (Я) <.....>, имея возможность соблюдения процедуры проведения торгов, порядок проведения которых установлен постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 N 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом», необоснованно признал открытый конкурс несостоявшимся в связи с тем, что не подана ни одна заявка, и совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

<.....> не принял всех зависящих от него действий в целях выполнения требований постановления Правительства РФ от 06.02.2006 N 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом».

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность на момент вынесения настоящего постановления не установлено.

На составление Протокола №02-170/18-7.32.4 от 27.08.2018 <.....>, либо ее защитник, не явились, о времени и месте составления протокола надлежащим образом уведомлены. В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ протокол №02-170/18-7.32.4 об административном правонарушении был составлен в ее отсутствие.

<.....> представила отзыв. В отзыве указывает следующее.

Диспозиция части 10 статьи 7.32.4 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает ответственность за нарушения 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 Кодекса.

Порядок проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами утвержден Постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 №75.

Выбор специализированной организации осуществляется организатором конкурса. Организатором конкурса является орган местного самоуправления.

Указанным подзаконным актом предусмотрен субъектный состав должностных лиц органа местного самоуправления.

Под должностным лицом в Кодексе Российской Федерации об административном правонарушении 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.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением лицом ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, несут административную ответственность как должностные лица.

Между тем, лицо, в отношении которого антимонопольный орган намерен составить протокол об административном правонарушении, не является должностным лицом органа местного самоуправления, т.е. не является специальным субъектом вменяемого ему правонарушения, что подтверждается записью в трудовой книжке от 04.05.2018, в связи с уходом в коммерческую структуру.

Таким образом, привлечению к административной ответственности по ст. 7.32.4 КоАП РФ не подлежат лица, не являющиеся должностными лицами органа местного самоуправления.

В силу нормы статьи 2.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии отсутствия состава административного правонарушения.

Таким образом, при отсутствии состава административного правонарушения у антимонопольного органа отсутствуют основания для привлечения лица к административной ответственности, административное производство в отношении лица, не обладающего соответствующими полномочиями, подлежит прекращению по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 24.4 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

На рассмотрение настоящего дела <.....>, либо его защитник, не явился, о месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом уведомлена.

Исследовав и оценив характер правонарушения по настоящему делу, а также конкретные обстоятельства его выявления, административный орган установил, что материалами дела № 02-170/18-7.32.4 об административном правонарушении подтверждается наличие в действиях <.....> состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо Администрации МО «Город Мирный» Мирнинского района РС (Я) <.....> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, и применить меру административного наказания в виде штрафа в размере 3 000,00 (три тысячи) рублей 00 копеек.

Согласно ч. 1 ст. 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, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса об административных правонарушениях.

Суммы штрафов зачисляются в бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального казначейства по РС (Я) (Управление Федеральной антимонопольной службы по РС (Я) л/с 04161705470).

Назначение платежа: штраф согласно постановлению № 02-170/18-7.32.4 от 31.08.2018

ИНН 1435137122

КПП 143501001

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 98701000

р/сч. 40101810100000010002

БИК 049805001

Банк получателя: ГРКЦ НБ РС (Я) Банка России г. Якутск

Идентификатор начисления: 16155083100001344974

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <.....> надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (ст. 30.3, 31.1 КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ 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 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Постановление вступило в законную силу «_____» _____ 2018 года

Врио руководителя

У п р а в л е н и я

<.....>