Члену комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 55-ГЗТ-17/37 Т об административном правонарушении

30.01.2018 г. Абакан

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия, рассмотрев протокол и материалы дела №55-ГЗТ-17/37Тоб административном правонарушении, возбужденного в отношении члена комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков «А».

В присутствиилица, привлекаемого к административной ответственности – «А», извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела № 55-ГЗТ-17/37Т об административном правонарушении.

Права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1КоАП РФ, разъяснены: *Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом,*

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договора 22.06.2017 года рассмотрена жалоба «Б» на действия комиссии организатора аукциона - Комитета по управлению имуществом г. Черногорска при проведении открытого аукциона № 25 на право заключения договора аренды земельного участка: ЛОТ № 1 -земельный участок, расположенный по

адресу: Республика Хакасия, г. Черногорск, в районе пр. Космонавтов, 44Д, кадастровый номер <...> :02:010308:2345, площадь: 21,0 кв.м., разрешенное использование: для временной установки торгового павильона «Быстрое питание». Категория земель: земли населенных пунктов (извещение № 260417/0149554/03 от 26.04.2017).

По результатам рассмотрения, жалоба обоснованной.

Комиссия организатора аукциона - Комитета по управлению имуществом г.Черногорскапризнана нарушившей часть 8 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации.

Организатору аукциона - Комитету по управлению имуществом г.Черногорска и его комиссии выдано Предписание об устранении выявленных нарушений.

Суть правонарушения заключается в следующем.

Организатором аукциона – Комитетом по управлению имуществом г. Черногорска 26.04.2017 года на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru размещена информация (извещение, проект договора, форма заявки) о проведении открытого аукциона № 25 на право заключения договора аренды земельного участка: ЛОТ № 1 -земельный участок, расположенный по адресу: Республика Хакасия, г. Черногорск, в районе пр. Космонавтов, 44Д, кадастровый номер <...> :02:010308:2345, площадь: 21,0 кв.м., разрешенное использование: для временной установки торгового павильона «Быстрое питание». Категория земель: земли населенных пунктов (извещение № 260417/0149554/03 от 26.04.2017).

Начальный размер ежегодной арендной платы – 24 200 (двадцать четыре тысячи двести) руб., 00 коп.

Размер задатка – 5 000 (пять тысяч) рублей 00 коп.

Шаг аукциона – 720 (семьсот двадцать) рублей 00 коп.

Срок аренды – 5 лет.

Срок приема заявок: с 26 апреля 2017г. по 01 июня 2017г.

Заседание комиссии по определению участников аукциона (признание заявителей участниками аукционов или отказ в допуске заявителей к участию в аукционах): 02 июня 2017 года в 10 часов 00 минут.

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 25 от 02.06.2017, на участие в аукционе поступило три заявки, по результатам рассмотрения которых, комиссией принято решение:

- допустить Индивидуального предпринимателя «Ш» к участию в аукционе № 25 по лоту № 1 и признать участником аукциона под № 1;

- допустить «Ш» к участию в аукционе № 25 по лоту № 1 и признать

участником аукциона под № 2;

- руководствуясь частью 8 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации, «Б» не допустить к участию в аукционе № 25 по лоту № 1.

Протоколом о результатах аукциона № 25 по лоту № 1 от 05.06.2017 установлено, что победителем аукциона № 25 по лоту № 1 признан Индивидуальный предприниматель «Ш», предложивший наибольший размер аренной платы за земельный участок в размере 24 920,00 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации, для участия в аукционе заявители представляют в установленный в извещении о проведении аукциона срок следующие документы:

1) заявка на участие в аукционе по установленной в извещении о проведении аукциона форме с указанием банковских реквизитов счета для возврата задатка;

2) копии документов, удостоверяющих личность заявителя (для граждан);

3) надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица в соответствии с законодательством иностранного государства в случае, если заявителем является иностранное юридическое лицо;

4) документы, подтверждающие внесение задатка.

Согласно части 8 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации, заявитель не допускается к участию в аукционе в следующих случаях:

1) непредставление необходимых для участия в аукционе документов или представление недостоверных сведений;

2) непоступление задатка на дату рассмотрения заявок на участие в аукционе;

3) подача заявки на участие в аукционе лицом, которое в соответствии с настоящим Кодексом и другими федеральными законами не имеет права быть участником конкретного аукциона, покупателем земельного участка или приобрести земельный участок в аренду;

4) наличие сведений о заявителе, об учредителях (участниках), о членах коллегиальных исполнительных органов заявителя, лицах, исполняющих функции единоличного исполнительного органа заявителя, являющегося юридическим лицом, в предусмотренном настоящей статьей реестре недобросовестных участников аукциона.

Установлено, что в заявке «Б» содержится, в том числе документ, подтверждающий внесение задатка для участия в аукционе № 25 по лоту № 1 – квитанция № 179838844 от 31.05.2017 года ООО «Хакасский

муниципальный банк» на сумму 5000,00 рублей.

Также «Б» представлена справка, выданная ООО «ХМБ» от 02.06.2017 № 07-04/414, в которой указано, что «Б» действительно осуществлял перевод через ООО «Хакасский муниципальный банк» в Управление Федерального казначейства по Республике Хакасия (Комитет по управлению имуществом г. Черногорска л/с 05803004470), перевод задатка для участия в аукционе № 25 по лоту № 1, 31 мая 2017г. квитанция № 179838844 сумма 5000 (пять тысяч рублей).

Организатором аукциона - Комитетом по управлению имуществом г. Черногорска в материалы дела также представлено платежное поручение № 838846 от 31.05.2017 года, свидетельствующее о перечислении плательщиком – «Б» задатка для участия в аукционе № 25 по лоту № 1 в размере 5000 рублей. При этом, на таком платежном поручении стоит входящий штамп Комитета по управлению имуществом г. Черногорска за № 2622 от 05.06.2017 г.

Выписка из лицевого счета для учета операций со средствами, поступающими во временное распоряжение Комитета по управлению имуществом г. Черногорска (получатель бюджетных средств № 05803004470), где было бы указано платежное поручение № 838846 «Б», организатором аукциона не представлена. Вместе с тем, такие выписки по иным участникам торгов (ИП «Ш», «Ш») представлены.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 14.06.2017 года исх. № 06-4703/АЛ сделан запрос в адрес Управления Федерального казначейства по Республике Хакасия с просьбой о представлении выписки из лицевого счета для учета операций со средствами, поступающими во временное распоряжение Комитета по управлению имуществом г. Черногорска (получатель бюджетных средств № 05803004470) по платежному поручению № 838846 от 31.05.2017 года.

Письмом от 22.06.2017 исх. № 80-11-65/21-11 Управлением Федерального казначейства по Республике Хакасия направлен ответ на вышеуказанный запрос с приложением в том числе выписки из лицевого счета для учета операций со средствами, поступающими во временное распоряжение получателя бюджетных средств № 05803004470 **за 01.06.2017 года**, где указано в том числе и платежное поручение № 838846 от 31.05.2017 (перечисление «Б» задатка для участия в аукционе № 25 по лоту № 1 в размере 5000 рублей).

Таким образом, на момент рассмотрения заявок участников по открытому аукциону № 25 (лот № 1) – **02.06.2017г.**, задаток «Б» для участия в указанных торгах, поступил на счет организатора аукциона, в связи с чем, оснований для отказа в допуске заявителю к участию в открытом аукционе - у комиссии организатора аукциона не имелось.

В нарушение части 8 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации, комиссией организатора аукциона принято решение об отказе «Б» в допуске к участию в открытом аукционе № 25 на право

заключения договора аренды земельного участка: ЛОТ № 1 -земельный участок, расположенный по адресу: Республика Хакасия, г. Черногорск, в районе пр. Космонавтов, 44Д, кадастровый номер <...> :02:010308:2345, площадь: 21,0 кв.м., разрешенное использование: для временной установки торгового павильона «Быстрое питание». Категория земель: земли населенных пунктов.

Законность решения антимонопольного органа в части неправомерного отказа в допуске к участию в аукционе «Б» подтверждена Решением Арбитражного суда Республики Хакасия от 09.10.2017 года по делу № А74-9773/2017, а также Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 15.12.2017 года по тому же делу.

Ответственность за вышеуказанное правонарушение предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

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, -

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.

В силу статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечаниями данной статьи под должностным лицом в настоящем Кодексе 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 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Распоряжением Администрации города Черногорска № 10-р от

20.01.2017г. создана комиссия по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков.

Распоряжением Администрации города Черногорска № 38-р от 17.02.2017г. внесены изменения в состав комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков.

Протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 25 от 02.06.2017г. подписан в том числе «А».

Руководствуясь статьей 29.1 КоАП РФ, и выясняя вопросы, относится ли к компетенции антимонопольного органа рассмотрение данного дела, имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу, достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу, прихожу к следующим выводам.

Частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ предусмотрено, что Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 7.32.4, 9.15, частью 6 и частью 12 (за исключением коллективных (общедомовых), индивидуальных и общих (для коммунальных квартир) приборов учета используемых энергетических ресурсов в многоквартирных домах, жилых домах) 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), частью 1 статьи 19.8.1 (в части административных правонарушений, совершенных должностными лицами органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования цен (тарифов) либо должностными лицами органов местного самоуправления, осуществляющих регулирование цен (тарифов), статьей 19.31 настоящего Кодекса.

Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени антимонопольных органов вправе: руководитель федерального антимонопольного органа, его заместители; руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители (часть 2 статьи 23.48 КоАП РФ).

Следовательно, рассмотрение дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП РФ, относится к компетенции антимонопольных органов, и настоящее дело рассматривается уполномоченным должностным лицом Хакасского УФАС России.

Должностным лицом, составившим протокол, права и законные интересы «А» не нарушены. Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения данного дела по существу, не имеется.

Дата совершения членом комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков «А» **административного правонарушения**: 02.06.2017 года.

Место совершения членомкомиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков «А» **административного правонарушения**: ул.Советская, д. 66, г. Черногорск, Республика Хакасия.

Вина лица, привлекаемого к административной ответственности, состоит в том, что оно не выполнило установленныетребования Земельного кодекса Российской Федерации.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение требований Земельного кодекса Российской Федерации, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении не установлены.

Таким образом, факт совершения административного правонарушения «А» подтверждается протоколом по делу № 55-ГЗТ-17/37Тоб административном правонарушении от 29.09.2017, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения «А» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В адрес Хакасского УФАС России 21.07.2017 года поступили письменные пояснения «А», который считает, что административное дело по привлечению к административной ответственности по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения, поскольку у комиссии на момент рассмотрения заявки отсутствовало подтверждение о поступлении задатка «Б» на участие в открытом аукционе № 25, что, по мнению «А», указывает на отсутствие вины, установленной решением комиссии Хакасского УФАС России по жалобе № 37-Т от 22.06.2017 года.

Вместе с тем, такие доводы «А» опровергаются фактически установленными, документально подтвержденными и ранее указанными в настоящем постановлении обстоятельствам дела.

На рассмотрение дела №55-ГЗТ-17/37Тоб административном правонарушении «А» дополнительно представлены справка о доходах физического лица за 2017 год, а также письменное ходатайство о прекращении в отношении него административного производства.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывались характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную

ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с положениями статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» «при решении вопроса о назначении вида и размера административного наказания судье необходимо учитывать, что КоАП РФ допускает возможность назначения административного наказания лишь в пределах санкций, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение с учетом характера совершенного правонарушения, личности виновного, имущественного положения правонарушителя - физического лица (индивидуального предпринимателя), финансового положения юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (статьи 4.1 - 4.5 КоАП РФ). Поэтому судья не вправе назначить наказание ниже низшего предела, установленного санкцией соответствующей статьи, либо применить наказание, не предусмотренное статьей 3.2 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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях учитываются при назначении административного наказания.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность совершенного «А» административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность совершенного «А» административного правонарушения, не установлено.

С учетом характера совершенного правонарушения, степени нарушения охраняемых общественных отношений, оснований для признания правонарушения малозначительным не имеется.

Материалами дела установлено, что допущенное «А» нарушение не обусловлено объективными, не зависящими от него причинами. У «А» имелась возможность осуществить свои полномочия в соответствии с требованиями законодательства, однако этого сделано не было. В материалы дела не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об отсутствии у должностного лица такой объективной возможности.

Также материалами дела не подтвержден факт принятия «А» исчерпывающих мер, направленных на соблюдение требований действующего законодательства, предотвращение допущенного правонарушения.

Протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 25 от 02.06.2017 годане содержит особого мнения «А» о несогласии с решением комиссии об отказе «Б» в допуске к участию в аукционе № 25. В свою очередь, неисполнение членом комиссии по организации и проведению торгов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков «А» требований законодательства повлекло за собой отмену протоколов, нарушение запланированных сроков проведения торгов и заключения договора, вынуждение участников закупки обращаться за защитой своих прав. Эти права были восстановлены только по результатам рассмотрения жалобы и выдаче предписания.

Лицо, совершившее административное правонарушение, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Руководствуясь Правилами, утвержденными Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. № 67,а также частью 2 статьи 2.2,статьей 2.4, частью 6 статьи 7.32.4, статьями 23.66, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПОСТАНОВИЛ:

Признать «А» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушенияхи назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 рублей 00 копеек.

Взыскатель: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия.

Должник: «А».

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административныхправонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

в федеральный бюджет ИНН 1901021801 КПП 190101001 УФК по Республике Хакасия (Хакасское УФАС России) на расчетный счет 40101810200000010001, ОТДЕЛЕНИЕ – НБ РЕСПУБЛИКА ХАКАСИЯ, БИК банка 049514001, Код ОКТМО 95 701 000, код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140,

ID0100000000009508697968643.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8(3902)22-62-55.

Согласно части 1 статьи 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, 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 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Руководительуправления