

Я, (...), изучив материалы дела об административном правонарушении № 056/04/7.32.4-14/2023 и рассмотрев постановление заместителя прокурора Оренбургской области старшего (...) от 30.12.2022 г. о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора (...)) по ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ),

в присутствии (...) представителя должностного лица (по доверенности от 18.01.2023 №02-01/23-47) (...), в отсутствие представителя прокуратуры Оренбургской области, извещенной надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России в порядке ст. 23.48 КоАП РФ направлено постановление заместителя прокурора Оренбургской области (...) от 30.12.2022 г. о возбуждении дела об административном правонарушении (далее – постановление прокуратуры), ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица – директора (...)

Из постановления прокуратуры следует, что директор ГУП (...). допустил нарушение требований пп. 7 п. 105, пп. 12 п.114, п.116, п. 108 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее - Правила), в части нарушения установленных законодательством Российской Федерации порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, что влечет административную ответственность по ч.10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Определением (исх. № 204 от 12.01.2023) рассмотрение дела №056/04/7.32.4-14/2023 назначено на 23 января 2023 г. в 10 ч. 30 мин.

Определением (исх. №585 от 23.01.2023 года) в связи с необходимостью получения дополнительных документов, рассмотрение дела №056/04/7.32.4-14/2023 было отложено на 13 февраля 2023 г. в 10 ч. 30 мин.

(...) в адрес Оренбургского УФАС России представлены письменные пояснения (вх. №541 от 18.01.2023, вх. № 554 от 19.02.2023, вх. №1612 от 10.02.2023), в которых, по факту нарушения п. 116 Правил, указал, что в извещении, опубликованном на сайте в графе «Дата окончания подачи

заявок» не указано время окончания заявок, т.к. указать время окончания приема заявок технически невозможно (не позволяет функционал сайта), при этом дата и время окончания подачи заявок указано в п. 17 Информационной карты аукционной документации.

Информация в соответствии с пп. 7 п.105 Правил, а именно требование о внесении задатка, реквизиты счета для перечисления задатка, размер задатка и дата окончания приема заявок, расположены в графе «Просмотр информации» в извещении, опубликованном на сайте.

В соответствии с требованиями п. 108 Правил, аукционная документация утверждена руководителем предприятия Приказ №103 от 30.08.2022.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, пояснения (...), должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, установило следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных законом.

Согласно ч. 6 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции с 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт).

Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 №909 адрес сайта государственной информационной системы «Официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru определен в качестве адреса официального сайта Российской Федерации для размещения информации о проведении конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества.

Должностным лицом установлено, что 30.08.2022 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт, сайт) ГУП (...) размещены извещение № (...) и аукционная документация на заключение договора аренды государственного имущества, являющегося собственностью Оренбургской области, закрепленного за ГУП (...), а именно: (...) (лот с начальной (максимальной) ценой 7838 рублей).

Исходя из постановления прокуратуры следует, что директор ГУП (...) допустил нарушение требований п. 116 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее - Правила), в части указания в извещении срока окончания приема заявок - 20.09.2022 (без указания до какого времени подаются заявки в данный день), в то время как в пункте 17 информационной карты аукционной документации указана дата окончания подачи заявок до 10:00 20.09.2022 (местного времени), в пункте 21 аукционной документации указана дата и время начала рассмотрения заявок - в 10:00 20.09.2022 (местного времени).

Согласно п. 116 Правил сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении аукциона.

Должностным лицом установлено, что в пункте 17 Аукционной документации указана дата и время окончания подачи заявок до 10:00 20.09.2022 (местного времени). Вместе с тем в извещении на сайте указан срок окончания приема заявок 20.09.2022, без указания до какого времени подаются заявки в данный день.

Согласно письму Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций РФ (исх.№П13-1-08-106-8686 от 09.02.2023), при создании извещения в виде торгов «Аренда, безвозмездное пользование, доверительное управление имуществом, иные договоры, предусматривающие передачу прав владения и пользования в отношении государственного и муниципального имущества» указать время в поле «Дата окончания приема заявок» не представляется возможным (по умолчанию сохраняется время 00:00). Данная техническая информация предоставлена ПАО «Ростелеком», которое в соответствии с распоряжением Правительства

РФ от 15.10.2009 №1475-р определено единственным исполнителем по эксплуатации инфраструктуры электронного правительства.

Вместе с тем пп. 5 п. 114 Правил установлена обязанность указания в аукционной документации времени срока окончания подачи заявки. Однако обязанности установления времени срока окончания подачи заявки в извещении Правилами не установлено.

Таким образом, должностное лицо Оренбургского УФАС России не устанавливает нарушения п. 116 Правил, в части наличия противоречивой информации в Аукционной документации и информации в извещении на официальном сайте торгов.

Кроме того, из постановления прокуратуры следует, что (...)также нарушен пп.7 п.105 Правил, а именно в извещении отсутствуют требования о внесении задатка, при этом в нем указано о размере задатка в валюте лота 1567,6 рублей.

Согласно подпункту 7 пункта 105 Правил в извещении о проведении Аукциона должно быть указано требование о внесении задатка, а также размер задатка, в случае если в документации об аукционе предусмотрено требование о внесении задатка.

Пунктом 20 Документации об Аукционе ГУП (...)указаны реквизиты счета для перечисления денежных средств в качестве обеспечения заявок и содержится требование о внесении задатка.

Должностным лицом установлено, что извещением установлено требование о внесении задатка, также требование о внесении задатка, реквизиты счета для перечисления задатка, размер задатка, расположены в графе «Просмотр информации» в извещении, опубликованном на официальном сайте торгов.

В связи с чем должностное лицо Оренбургского УФАС России не усматривает нарушение подпункта 7 пункта 105 Правил, а именно отсутствие в извещении о проведении аукциона требования о внесении задатка.

Исходя из постановления Прокуратуры следует, что (...). нарушен п. 108 Правил, а именно аукционная документация не утверждена руководителем (отсутствует подпись).

В соответствии с п. 108 Правил, документация об аукционе разрабатывается организатором аукциона и утверждается организатором аукциона.

Должностным лицом установлено, что аукционная документация утверждена приказом директора (...) № 103 от 30.08.2022 г. и на титульном листе аукционной документации в правом верхнем углу проставлен гриф «УТВЕРЖДАЮ директор ГУП (...)и проставлена гербовая печать ГУП (...).

Размещение утвержденной аукционной документации на официальном сайте, подписанной ЭЦП законодательством не требуется.

Таким образом, должностное лицо не устанавливает нарушений в части не утверждения аукционной документации по извещению № (...) и не усматривает нарушений п. 108 Правил.

В соответствии с Постановлением прокуратуры (...) нарушен пп. 12 п. 114 Правил, а именно в аукционной документации не указаны сведения о сроке окончания внесения задатка.

Подпунктом 12 пункта 114 Правил установлено, что Документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать требование о внесении задатка, размер задатка, срок и порядок внесения задатка, реквизиты счета для перечисления задатка в случае установления организатором аукциона требования о необходимости внесения задатка.

Согласно п. 19 Аукционной документации установлен размер обеспечения заявок на участие в открытом аукционе в размере 1567 рублей 00 копеек.

Пунктом 20 Документации об Аукционе ГУП (...) предусмотрены реквизиты счета для перечисления денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в открытом аукционе. Вместе с тем срок окончания внесения задатка не установлен.

В ходе рассмотрения административного дела представитель (...) также указал на отсутствие в аукционной документации срока окончания внесения задатка.

На основании изложенного должностное лицо Оренбургского УФАС России приходит к выводу о наличии нарушения подпункта 12 пункта 114 Правил, в части отсутствия сведений об окончании срока внесения задатка.

Данные действия являются нарушением процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

Распоряжением Министерства природных ресурсов, экологии и имущественных отношений Оренбургской области от 03.06.2022 № 1075-(...) назначен на должность директора (...) с 03.06.2022 на условиях заключенного трудового договора № 2 от 03.06.2022.

Приказом ГУП (...) от 03.06.2022 № 50, (...), приступил к исполнению обязанностей директора ГУП (...) с 03.06.2022.

В соответствии с п. 5.1 Устава ГУП (...), утвержденного распоряжением Министерства природных ресурсов, экологии и имущественных отношений

Оренбургской области от 14.08.2017 №2555-р предприятие возглавляет руководитель (директор), назначаемый на эту должность МПР Оренбургской области.

Согласно п. 5.2 Устава, руководитель Предприятия действует от имени Предприятия без доверенности, в том числе представляет его интересы, совершает в установленном порядке сделки от имени Предприятия, утверждает структуру и штатный состав сотрудников Предприятия и в том числе издает приказы.

Аукционная документация по проведению торгов в форме открытого аукциона на право заключения договора аренды государственного имущества, находящегося в государственной собственности Оренбургской области, и закрепленного на праве хозяйственного ведения за ГУП (...) для последующего размещения на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru, утверждена Приказом директора ГУП (...) № 103 от 30.08.2022 (...) Контроль за исполнением вышеуказанного приказа оставлен за директором ГУП (...).

В ходе рассмотрения административного дела (...). подтвердил, что является должностным лицом ответственным за утверждение Аукционной документации и за содержащиеся в ней сведения.

Вина (...) состоит в том, что он не обеспечил надлежащую организацию работы предприятия по проведению вышеуказанного аукциона на право аренды недвижимого имущества, находящегося в государственной собственности, что подтверждается представленными доказательствами по делу.

Вышеуказанные действия (...) образуют состав административного правонарушения, предусмотренный ч. 10 ст. 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 указанной статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 КоАП РФ, - 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.

Учитывая положения статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением им своих служебных обязанностей.

На момент совершения указанных нарушений (...) являлся должностным лицом, в понимании ст. 2.4 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: Оренбургская область, г. Оренбург, (...) (место нахождения ГУП (...)).

Дата совершения правонарушения – 30.08.2022.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Факт правонарушения и наличие вины (...) в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, подтверждаются материалами дела.

Объективная сторона правонарушения выражается в несоблюдении предусмотренных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов.

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется тем, что должностное лицо должно было осознавать противоправность своего поведения по нарушению требований действующего законодательства, предвидеть возможность вредных последствий в виде наступления административной ответственности.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрены ст. 7.32.4 КоАП РФ составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

В действиях должностного лица присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 10 статьи 7.32.4 Кодекса об административных правонарушениях.

Исследовав вопрос о возможности освобождения (...) от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, должностное лицо не находит оснований для признания малозначительности совершенного административного правонарушения, учитывая формальный состав совершенного административного правонарушения.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо учитывает характер совершенного правонарушения, финансовое положение, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5.2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо,

рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должностным лицом исследовался вопрос о привлечении (...) к административной ответственности.

Вместе с тем, на момент вынесения настоящего постановления фактов привлечения к административной ответственности директора (...) не установлено. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо, учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо – директора (...) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.10 ст. 7.32.4 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

2. На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, заменить на предупреждение.