

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 6

о привлечении к административной ответственности

по делу № 027/04/7.32.4-1145/2022

об административном правонарушении

21 октября 2022 года

г. Хабаровск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 17.10.2022 и материалы дела об административном правонарушении № 027/04/7.32.4-1145/2022, возбужденного в отношении должностного лица – гр.* в связи с нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (извещение № 29042022/01), что образовало состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

в отсутствие гр.* , надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Техника и Технологии» на действия Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства Администрации г. Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края – организатора торгов (открытого конкурса) на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту № 2 регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории г. Комсомольска-на-Амуре.

Извещение № 29042022/01 от 29.04.2022 (<https://www.kmscity.ru/activity/city/exchange/tenders/transport/>).

Правоотношения по организации регулярных перевозок регулируются Федеральным законом от 13 июля 2015 года № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 220-ФЗ).

На основании решения Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 29 июля 2015 года № 71 «Об органе местного самоуправления муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» администрация города Комсомольска-на-Амуре является уполномоченным органом на осуществление функций по организации регулярных перевозок в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Решением Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 22 июля 2020 года № 80 «О внесении изменений в решение Комсомольской-на-Амуре городской Думы от 5 мая 2016 года № 29 «Об учреждении Управления дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города Комсомольска-на-Амуре Хабаровского края» полномочия по решению вопросов местного значения по созданию условий для предоставления транспортных услуг населению города и организации транспортного обслуживания населения на территории города переданы Управлению дорожной деятельности и внешнего благоустройства администрации города (далее - организатор перевозок).

В соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Во исполнение пункта 3 статьи 2 Федерального закона № 220-ФЗ Постановлением администрации города Комсомольска-на-Амуре от 04 августа 2021 года № 1399-па утверждено Положение.

В соответствии с пунктом 2 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ открытый конкурс проводится уполномоченным органом местного самоуправления, установившим муниципальный маршрут регулярных перевозок (далее — Организатор конкурса).

Извещение № 29042022/01 о проведении открытого конкурса размещено на сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре (<https://www.kmsciv.ru/activity/citv/exchange/tenders/all/51818/>) 29 апреля 2022 года.

лот № 1: порядковый номер маршрута № 3, наименование маршрута регулярных перевозок «ул. Уральская – ул. Юбилейная»; порядковый номер маршрута № 6, наименование маршрута регулярных перевозок «ул. Уральская – мкр. Индустриальный», а также Конкурсная документация с приложениями.

Окончание приема заявок – 01.06.2022 в 18 часов 00 минут.

Вскрытие конвертов – 03.06.2022 в 10 часов 00 минут.

Дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса – 23.06.2022 в 10 часов 00 минут.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре.

Извещением от 23.06.2022 место, дата и время рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведение итогов открытого конкурса № 29042022/01 перенесено на 29 июня 2022 года.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на получение свидетельств об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Комсомольска-на-Амуре № 1 от 03.06.2022 до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы 5 заявок:

- ООО «Техника и Технологии»;
- ООО «Дальавтотранс»;
- ИП Сысоев А.В.;
- ООО «Эсперанс Тур»;
- ИП Карпунов М.Н.

Решением конкурсной комиссии (Протокол № 2 от 29.06.2022) принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе ООО «Эсперанс Тур».

По результатам оценки конкурсных заявок принято решение о признании победителем ИП Карпунова М.Н.

В соответствии с частью 4 статьи 22 Федерального закона № 220-ФЗ решение о внесении изменений в извещение о проведении открытого конкурса принимается его организатором не позднее, чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе. Изменение предмета открытого конкурса не допускается. Изменения, внесенные в извещение о проведении открытого конкурса, размещаются на официальном сайте организатора открытого конкурса в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в порядке, установленном организатором открытого конкурса. При этом срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе должен быть продлен таким образом, чтобы со дня опубликования и (или) размещения изменений, внесенных в извещение о проведении открытого конкурса, до даты окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе этот срок составлял не менее чем двадцать дней.

Организатором торгов в нарушение требований указанной нормы изменения в извещение о проведении открытого конкурса № 29042022/01 внесены 23.06.2022, то есть в день, предусмотренный изначально для рассмотрения конкурсных заявок и подведения итогов открытого конкурса. Данными изменениями Организатором торгов перенесена дата, место и время рассмотрения конкурсных заявок и подведения итогов открытого конкурса на 29 июня 2022 года.

Законодатель закрепил срок, в течение которого Организатор торгов имеет право внести изменения

в извещение о проведении открытого конкурса – не позднее, чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе. Данная норма носит императивный характер и требует неукоснительного соблюдения.

Внесение изменений позже данного срока свидетельствует о нарушении требований части 4 статьи 22 Федерального закона № 220-ФЗ.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 66 Положения результаты вскрытия конвертов с заявками отражаются в протоколе об итогах вскрытия конвертов с заявками, который подписывается в день проведения вскрытия конвертов с заявками всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии.

Согласно пункту 4.12 Конкурсной документации протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе ведется секретарем Конкурсной комиссии и подписывается всеми членами Конкурсной комиссии. Указанный протокол размещается Организатором открытого конкурса на официальном сайте не позднее пяти рабочих дней, следующего за датой подписания такого протокола.

В соответствии с пунктом 70 Положения результаты рассмотрения заявок и подведения итогов открытого конкурса отражаются в протоколе об итогах открытого конкурса. Не позднее пяти рабочих дней с момента подведения итогов открытого конкурса протокол подписывается всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии.

Согласно пункту 72 Положения не позднее трех рабочих дней со дня подписания протокол об итогах открытого конкурса размещается на официальном сайте органов местного самоуправления города Комсомольска-на-Амуре в информационно-коммуникационной сети «Интернет».

Пунктами 4.28, 4.29 Конкурсной документации установлено:

Результаты рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе фиксируются секретарем Конкурсной комиссии в протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса, который подписывается членами Конкурсной комиссии, присутствовавшими на указанной процедуре.

Протокол должен содержать сведения о Претендентах, подавших заявки на участие в открытом конкурсе, решение о признании Претендента участником открытого конкурса, единственным участником открытого конкурса либо об отказе в признании Претендента участником открытого конкурса с обоснованием такого решения и с указанием требований настоящей Конкурсной документации, которым не соответствует Претендент, а также информацию о месте и дате рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе и подведения итогов открытого конкурса. Указанный протокол размещается организатором открытого конкурса на официальном сайте не позднее трех рабочих дней, следующих после дня подписания протокола.

03 июня 2022 года Организатором торгов проводилось вскрытие конвертов претендентов на участие в открытом конкурсе. На заседании комиссии по проведению процедуры вскрытия конвертов присутствовало шесть членов комиссии: Алешин А.Г., Якушев М.А., Чепурнов П.А., Ларин А.А., Кузьмина О.А., Белоусов М.С.

Между тем, как следует из материалов дела, протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 29042022/01 от 03 июня 2022 года членом конкурсной комиссии Белоусовым М.С. не подписан.

Рассмотрение заявок и подведение итогов открытого конкурса № 29042022/01 проходило 29 июня 2022 года (протокол № 2). На заседании комиссии присутствовало семь членов комиссии: Багринцев Л.В., Алешин А.Г., Осадчая К.А., Якушев М.А., Чепурнов П.А., Ларин А.А., Кузьмина О.А.

Однако протокол № 2 об итогах открытого конкурса № 29042022/01 не содержит подписи членов конкурсной комиссии: Осадчей К.А., Якушева М.А. и Кузьминой О.А.

В части неподписания протоколов заседания конкурсной комиссии следует применять аналогию

права, так в соответствии с пунктом 5 части 4 статьи 270 АПК РФ основаниями для отмены решения арбитражного суда первой инстанции в любом случае является неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении. Аналогичная норма содержится в пункте 5 части 4 статьи 288 АПК РФ).

Таким образом, Организатором торгов допущено процессуальное нарушение, являющееся безусловным основанием для отмены протоколов № 1 от 03 июня 2022 года и № 2 от 29 июня 2022 года.

Кроме того, Организатором торгов нарушен срок размещения итогового протокола на официальном сайте.

Учитывая, что процедура рассмотрения конкурсных заявок и подведения итогов открытого конкурса № 29042022/01 проводилась 29 июня 2022 года, следовательно, данный протокол должен был быть подписан всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии не позднее 06 июля 2022 года и размещен на официальном сайте не позднее 11 июля 2022 года.

Однако в нарушение пунктов 70, 72 Положения протокол № 2 рассмотрения конкурсных заявок и подведения итогов открытого конкурса № 29042022/01 от 29.06.2022 подписан четырьмя членами комиссии из семи присутствующих и размещен на официальном сайте 27 июля 2022 года вместо 11 июля 2022 года, то есть на 12 рабочих дней позже установленного срока.

Определением от 29 августа 2022 года (исх. № 4/9052) возбуждено дело № 027/04/7.32.4-1145/2022 об административном правонарушении и проведении административного расследования, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, выразившемся в нарушении срока внесения изменений в извещение о проведении торгов, не подписания протоколов вскрытия конвертов и об итогах открытого конкурса всеми присутствующими членами конкурсной комиссии, нарушения срока размещения на сайте протокола об итогах открытого конкурса, и, как следствие нарушение процедуры, порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с информацией, предоставленной Управлением (вх. № 4/21142 от 08.09.2022), должностным лицом, ответственным за вышеуказанные нарушения, является гр.*.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что должностное лицо подлежит административной ответственности 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 (примечание к статье 2.4. КоАП РФ).

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.

Административное правонарушение, совершенное гр.*, не может быть признано малозначительным в силу статьи 2.9. КоАП РФ.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (на которое ссылается заявитель), малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1. КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с пунктом 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О внесении дополнений в некоторые Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных Правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности.

Нормы о малозначительности правонарушения применяются в исключительных случаях и независимо от состава административного правонарушения. Применение названных норм является правом суда и осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела.

В рассматриваемом случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении гр* к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права в сфере законодательства об обязательных торгах.

На момент привлечения к административной ответственности гр* не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что гр.* были приняты все зависящие от него меры, направленные на соблюдение законодательства об обязательных торгах, а также доказательств объективной невозможности соблюдения требований данного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, основания для применения малозначительности совершенного административного правонарушения отсутствуют.

Согласно части 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1, статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

Административное правонарушение, совершенное гр.* не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Ранее гр* по статье 7.32.4 КоАП РФ к ответственности не привлекался.

Кроме того, в совершенном гр.* правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьями 2.1, 4.1, ч. 1 ст. 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо –гр.* виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, 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 статье 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.