

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

01.08.2017

АП-39-2017/05

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-39-2017/05, возбужденного в отношении должностного лица бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Городская клиническая больница № 1 имени Кабанова А.Н.» (далее – БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.») – начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...>,

в присутствии <...>, не заявившей о намерении воспользоваться услугами защитника,

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров от 25.05.2017 по делу № 05-04.1/64-17 действия БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» при проведении аукциона на право заключения договора аренды части нежилого помещения № 108, площадью 24,4 кв.м., расположенного на первом этаже здания главного корпуса по адресу: г. Омск, ул. Перелета, д. 7, литера Е (извещение о проведении торгов № 030417/4686208/04 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»), выразившиеся в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, признаны нарушением пункта 139, подпункта б пункта 141 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ № 67).

Согласно части 1 статьи 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.

Приказом № 67 установлен порядок проведения торгов на право заключения договоров, предусмотренных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 138 Приказа № 67 аукцион проводится путем повышения начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона, на «шаг аукциона».

Пунктом 139 Приказа № 67 установлено, что «шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона. В случае если после троекратного объявления последнего предложения о цене договора ни один из участников аукциона не заявил о своем намерении предложить более высокую цену договора, аукционист обязан снизить «шаг аукциона» на 0,5 процента начальной (минимальной) цены договора (цены лота), но не ниже 0,5 процента начальной (минимальной) цены договора (цены лота).

Согласно пункту 141 Приказа № 67 аукцион проводится в следующем порядке:

1) аукционная комиссия непосредственно перед началом проведения аукциона регистрирует явившихся на аукцион участников аукциона (их представителей). В случае проведения аукциона по нескольким лотам аукционная комиссия перед началом каждого лота регистрирует явившихся на аукцион участников аукциона, подавших заявки в отношении такого лота (их представителей). При регистрации участникам аукциона (их представителям) выдаются пронумерованные карточки (далее – карточки);

2) аукцион начинается с объявления аукционистом начала проведения аукциона (лота), номера лота (в случае проведения аукциона по нескольким лотам), предмета договора, начальной (минимальной) цены договора (лота), «шага аукциона», после чего аукционист предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора;

3) участник аукциона после объявления аукционистом начальной (минимальной) цены договора (цены лота) и цены договора, увеличенной в соответствии с «шагом аукциона» в порядке, установленном пунктом 139 настоящих Правил, поднимает карточку в случае если он согласен заключить договор по объявленной цене;

4) аукционист объявляет номер карточки участника аукциона, который первым поднял карточку после объявления аукционистом начальной (минимальной) цены договора (цены лота) и цены договора, увеличенной в соответствии с «шагом аукциона», а также новую цену договора, увеличенную в соответствии с «шагом аукциона» в порядке, установленном пунктом 139 настоящих Правил, и «шаг аукциона», в соответствии с которым повышается цена;

5) если после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, участник аукциона, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по ранее заключенному договору в отношении имущества, права на которое передаются по договору, и письменно уведомивший организатора аукциона о желании заключить договор (далее – действующий правообладатель), вправе заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора;

6) если действующий правообладатель воспользовался правом, предусмотренным подпунктом 5 пункта 141 настоящих Правил, аукционист вновь предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора, после чего, в случае если такие предложения были сделаны и после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, действующий правообладатель вправе снова заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора;

7) аукцион считается окончанным, если после троекратного объявления аукционистом последнего предложения о цене договора или после заявления действующего правообладателя о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене

договора ни один участник аукциона не поднял карточку. В этом случае аукционист объявляет об окончании проведения аукциона (лота), последнее и предпоследнее предложения о цене договора, номер карточки и наименование победителя аукциона и участника аукциона, сделавшего предпоследнее предложение о цене договора.

В соответствии с пунктом 142 Приказа № 67 победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора.

Проведение аукциона назначено на 11.05.2017.

В аукционе принимали участие <...> (участник № 1), <...> (участник № 2), <...> (участник № 3), <...> (участник № 4).

При объявлении аукционистом начального размера годовой арендной платы 20 032,40 рублей карточку поднял участник № 2. В последующем в ходе аукционного торга размер годовой арендной платы увеличивался на 5 процентов.

При объявлении аукционистом цены договора аренды 87 140,94 рублей, увеличенной в соответствии с шагом аукциона (69 шаг), карточку поднял участник № 2 (<...>).

При объявлении аукционистом цены договора аренды 88 142,94 рубля, увеличенной в соответствии с шагом аукциона (70 шаг), никто из участников не заявил о намерении предложить названную цену.

На заседании Комиссии 25.05.2017 представитель БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» пояснил, что на основании пункта 139 Приказа № 67 при отсутствии заявлений участников о намерении предложить более высокую цену, цена договора была снижена аукционистом на 0,5 процента от начальной (минимальной) цены договора и составила 88 042,40 рубля.

В последующем, при объявлении аукционистом цены договора аренды 88 042,40 рубля, уменьшенной на 0,5 процента от начальной (минимальной) цены договора (цены лота) (71 шаг), карточку поднял участник № 2 (<...>).

При объявлении аукционистом цены договора аренды 89 044,02 рубля, увеличенной в соответствии с шагом аукциона (72 шаг), никто из участников не заявил о намерении предложить названную цену.

При отсутствии заявлений участников о намерении предложить более высокую цену, цена договора снижалась каждый раз на 0,5 процента от начальной (минимальной) цены. При последнем снижении и трехкратном объявлении последнего предложения о цене в размере 88 142,56 рубля ни один из участников не поднял карточку, действующий правообладатель (участник № 1 – <...>) заявил о своем желании заключить договор по последней объявленной цене. Организатор торгов отказал участнику № 2 в приеме нового предложения о цене договора и признал победителем аукциона участника № 1.

По смыслу пункта 139 Приказа № 67 снижение «шага аукциона» возможно в связи с отсутствием предложений о цене договора, предусматривающих более высокую цену договора, чем начальная (минимальная) цена договора (цена лота), тогда как в данном случае, при проведении аукциона его участниками заявлялись предложения по цене договора, увеличенной в соответствии с шагом аукциона.

Снижение объявленной цены после увеличения первоначально объявленной цены участником аукциона противоречит смыслу аукциона, в рамках которого должен быть выявлен участник, предложивший наибольшую цену договора аренды.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.06.2012 по применению статьи 17.1 Федерального

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и 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 (пункт 22) увеличение начальной (минимальной) цены договора (цены лота) осуществляется на «шаг аукциона» и в случае наличия предложений договор заключается на таких условиях.

Снижение «шага аукциона» в соответствии с пунктом 139 Приказа № 67 осуществляется при отсутствии предложений о заключении договора по объявленной цене.

Вместе с тем, после того, как действующий правообладатель воспользовался правом, предусмотренным подпунктом 5 пункта 141 Приказа № 67, аукционист в соответствии с подпунктом 6 пункта 141 Приказа № 67 должен был вновь предложить участникам аукциона заявить свои предложения о цене договора, чего в данном случае БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» сделано не было.

Таким образом, БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» нарушен пункт 139, подпункт 6 пункта 141 Приказа № 67, что содержит в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 18.07.2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отношении должностного лица – начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> административного протокола № АП-39-2017/05 по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Заверенная копия протокола об административном правонарушении № АП-39-2017/05 вручена <...> 18.07.2017.

31.07.2017 в Омское УФАС России поступило ходатайство <...> (вх. Омского УФАС России от 31.07.2017 № 6143), в котором <...> при вынесении постановления по делу об административном правонарушении № АП-39-2017/05 просит должностное лицо Омского УФАС России учесть, что действие или бездействие, которое запрещено нормами административного или иных отраслей права и за которое установлена административная ответственность, составляет объективную сторону административного правонарушения. Действие предполагает активное поведение, в основе которого лежит сознательный поступок. Бездействие – это пассивное поведение, в основе которого неисполнение какой-либо обязанности, вытекающей из закона, из других нормативно-правовых актов. При проведении аукциона не имела умысла на совершение действий, содержащих признаки административного правонарушения, последствий этих действий не наступило.

При рассмотрении настоящего административного дела 01.08.2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела № АП-39-2017/05 были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

За нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность (за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 настоящей статьи и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП РФ).

В силу статьи 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.

Согласно примечанию к указанной статье 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 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

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

Как следует из письма БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» от 16.06.2017 № 1777 (вх. Омского УФАС России от 16.06.2017 № 4796) участие в работе Единой комиссии по проведению открытых аукционов на право заключения договоров аренды в отношении недвижимого имущества, находящегося в оперативном управлении БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.», в том числе в качестве аукциониста, возложено на начальника юридического отдела <...>.

Приказом МУЗ «ОГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» от 01.02.2011 № 97к «О переводе работников на другую работу» <...> назначена на должность начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.».

Согласно пункту 1.5 должностной инструкции от 22.06.2011 начальник юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» в своей работе руководствуется настоящей должностной инструкцией, положением об отделе, правилами внутреннего трудового распорядка, приказами и распоряжениями главного врача, вышестоящих органов здравоохранения, официальными документами по выполняемому разделу работы.

В соответствии с пунктом 2.27 должностной инструкции от 22.06.2011 начальник юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» обязан участвовать в работе Единой Комиссии по проведению торгов на право заключения договоров аренды недвижимого имущества, закрепленного за больницей на праве оперативного управления, в том числе в качестве аукциониста.

Начальник юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» несет ответственность за невыполнение обязанностей, предусмотренных настоящей должностной инструкцией и правилами внутреннего трудового распорядка больницы в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (пункт 4 должностной инструкции от 22.06.2011).

Приказом БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» от 10.02.2017 № 117 создана Единая комиссия по проведению открытых аукционов на право заключения договоров аренды в отношении недвижимого имущества, находящегося в оперативном управлении БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.», в составе которой, в том числе, начальник юридического отдела <...>.

Таким образом, <...>, в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом, в нарушение требований пункта 139, подпункта 6 пункта 141 Приказа № 67, совершила административное правонарушение ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Вина должностного лица БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» – начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № АП-39-2017/05 доказательствами, в том числе:

- решением Омского УФАС России № 05-04.1/64-17 от 25.05.2017;
- предписанием Омского УФАС России № 05-04.1/64-17 от 25.05.2017;
- письменными пояснениями БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» от 23.05.2017 № 1445;
- должностной инструкцией начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова

А.Н.» от 22.06.2011;

– протоколом проведения открытого аукциона на право заключения договора аренды № 2 от 11.05.2017;

– протоколом об административном правонарушении № АП-39-2017/05 и другими материалами административного дела.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-39-2017/05 материалы свидетельствуют о том, что указанное должностное лицо БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» имело возможность надлежащим образом исполнить нормы Приказа № 67, однако не приняло должных мер к соблюдению указанных норм, результатом чего явилось нарушение БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» Приказа № 67 и совершение административного нарушения.

Доказательств того, что начальником юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> были приняты все зависящие от неё меры по предупреждению инкриминируемого ей административного правонарушения, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом Приказа № 67, в материалы дела не представлены.

Административное правонарушение совершено 11.05.2017 в г. Омске (по месту нахождения БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.»: <...>).

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

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» Приказа № 67, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей. Отсутствие каких-либо последствий не может свидетельствовать о малозначительности совершенного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, признается привлечение <...> к административной ответственности по части 10 статьи 7.31.4 КоАП РФ впервые. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица, не установлено.

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

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на должностное лицо – начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> административного штрафа.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

При назначении административного наказания должностному лицу – начальнику юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> учитываются характер совершенного ей административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, наличие одного вышеуказанного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...>.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л А:

1. Признать начальника юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить начальнику юридического отдела БУЗОО «ГКБ № 1 им. Кабанова А.Н.» <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **3 000 (три тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 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 либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В силу части 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по следующим реквизитам:**

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140 «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».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-39-2017/05.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

Заместитель руководителя управления
<...>