

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 168/11-АДМ-2017

«07» августа 2017 г.
Кемерово

г.

ул.

Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>, по признакам нарушения части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

11.11.2016г. на основании приказа Кемеровского УФАС России № 145 было возбуждено дело № 50/А-17-2016 по признакам нарушения администрацией Беловского городского округа (652600, Кемеровская область, г. Белово, ул. Советская, 21) части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

По результатам рассмотрения дела № 50/А-17-2016 комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение о признании администрации Беловского городского округа нарушившей часть 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в нарушении порядка организации (проведения) открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово, а именно: в неправомерном установлении в конкурсной документации требования к участникам конкурса о наличии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

В процессе рассмотрения дела № 50/А-17-2016 о нарушении антимонопольного законодательства было установлено, что полномочия по утверждению конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово, внесению изменений в данную конкурсную документацию возложены на заместителя Главы

Беловского городского округа по жилищно-коммунальному хозяйству – <...>.

Временем совершения административного правонарушения является период проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово – с момента публикации извещения – 14.07.2016г., до момента подписания протокола о результатах конкурса – 02.12.2016г.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение администрации г. Белово – Кемеровская область, г. Белово, ул. Советская, 21.

Согласно части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ установлено, что наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Действия <...> по утверждению конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово,

содержащей требования к участникам конкурса о наличии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, по невнесению изменений в данную конкурсную документацию, касающихся исключения данных требований, безусловно, ограничивают права потенциальных участников торгов на участие в них, создавая для них дополнительные требования для участия в торгах, а также привели (могли привести) к необоснованному ограничению доступа к участию в торгах, сокращению числа потенциальных концессионеров, вступают в противоречие с требованиями части 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

18.04.2017г. определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования было возбуждено дело № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначена дата составления и подписания протокола (11.05.2017г. на 11 часов 00 минут). Определение было направлено заказным письмом с уведомлением в адрес <...>.

11.05.2017г. в назначенное время <...> на составление и подписание протокола не явился, защитника не направил. Сведениями о вручении определения о возбуждении дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении и проведении административного расследования от 18.04.2017г. Кемеровское УФАС России не располагало.

11.05.2017г. уведомлением составление и подписание протокола по делу № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении было перенесено на 19.06.2017г. на 14 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>, а также по месту работы.

19.06.2017г. в присутствии защитника <...> состоялась процедура составления и подписания протокола по делу № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении.

19.06.2017г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении рассмотрение данного дела было назначено на 04.07.2017г. на 13 часов 00 минут. Копия определения была направлена заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>, а также по месту работы.

04.07.2017г. в назначенное время <...> на рассмотрение дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении <...> о времени и месте рассмотрения дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

04.07.2017г. определением об отложении рассмотрения дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении рассмотрение данного дела было назначено на 07.08.2017г. на 11 часов 30 минут. Копия уведомления была направлена заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>, а также по месту работы.

07.08.2017г. в присутствии защитника - <...> состоялось рассмотрение дела № 168/11-18.1-2017 об административном правонарушении.

07.08.2017г. защитник <...>, присутствовавший на рассмотрении дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении, заявил ходатайство о прекращении административного дела в связи с малозначительностью административного правонарушения. В удовлетворении данного ходатайства было отказано.

Изучив материалы дела № 168/11-АДМ-2017 об административном правонарушении, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений об использовании имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ № 115-ФЗ).

В соответствии с [частью 1 статьи 3](#) ФЗ № 115-ФЗ по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Согласно части 3 статьи 23 ФЗ № 115-ФЗ конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

14.07.2016г., в соответствии с постановлением администрации г. Белово № 249-п от 13.07.2016г. о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово, конкурсной комиссией на официальном

сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://torgi.gov.ru>, в газете «Беловский вестник», 15.07.2016г. на официальном сайте администрации г. Белово размещена информация о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово (извещение № 140716/0069441/05).

Дата и время начала подачи заявок – 18.07.2016г. 08:00, срок подписания протокола о результатах конкурса – 02.12.2016г.

Предметом концессионного соглашения являются объекты централизованной системы теплоснабжения г. Белово, а именно:

- действующие тепловые сети и котельные (год ввода в эксплуатацию: 1952-2000гг.), а также объект незавершенного строительства – угольная котельная (Приложение № 1 к концессионному соглашению, Приложение 2 к конкурсной документации);

- здания насосных станций, склада серной кислоты, склада ГСМ (год ввода в эксплуатацию: 1970-2012гг.) (Приложение № 3 к концессионному соглашению, к конкурсной документации).

Согласно сообщению о проведении конкурса, размещенному 14.07.2016г. на сайте по адресу: <http://torgi.gov.ru>, в газете «Беловский вестник», на официальном сайте администрации г. Белово, требования к участникам конкурса, в соответствии с которыми конкурсная комиссия принимает решение о допуске или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе, установлены конкурсной документацией.

Пунктом 3.1.4 конкурсной документации к заявителю установлены требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса, в том числе требование о наличии у заявителя лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Абзацем 2 статьи 2 Федерального закона от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» (далее – ФЗ № 5485-1) установлено, что государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Согласно абзацу 5 статьи 2 ФЗ № 5485-1 допуск к государственной тайне - процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций - на проведение работ с использованием таких сведений.

В соответствии с частью 4 статьи 4 ФЗ № 5485-1 органы местного самоуправления во взаимодействии с органами защиты государственной тайны, расположенными в пределах соответствующих территорий, осуществляют, в том числе полномочия:

- обеспечивают защиту переданных им другими органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями сведений, составляющих государственную тайну, а также сведений, засекречиваемых ими;

- обеспечивают защиту государственной тайны на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях в соответствии с требованиями актов законодательства Российской Федерации.

Статьей 5 ФЗ № 5485-1 установлен исчерпывающий перечень сведений, составляющих государственную тайну, а именно: сведения в военной области, сведения в области экономики, науки и техники, сведения в области внешней политики и экономики, сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, а также в области противодействия терроризму и в области обеспечения безопасности лиц, в отношении которых принято решение о применении мер государственной защиты.

Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 № 1203 «Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне» утвержден перечень сведений, отнесенных к государственной тайне, а также определено что, режимными объектами признаются такие объекты, на которых ведутся работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и для функционирования которых установлены специальные меры безопасности.

Установлено, что предмет проводимого администрацией г. Белово конкурса – создание, реконструкция, ввод в эксплуатацию объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово, не подпадает под действие ни одного из пунктов указанного перечня и не связан с использованием исполнителем каких-либо сведений, составляющих государственную тайну.

Доказательства того, что при оказании услуг по содержанию объектов централизованной системы теплоснабжения г. Белово, передаваемых по концессионному соглашению, необходимо использовать сведения, составляющие государственную тайну, которые отнесены к государственной тайне и засекречены на основаниях и в порядке, установленном действующим законодательством, что объекты централизованной системы теплоснабжения г. Белово являются носителями сведений, составляющих государственную тайну, отсутствуют.

Таким образом, поскольку виды работ, поименованные в конкурсной

документации, не связаны с использованием сведений, составляющих государственную тайну, с осуществлением мероприятий или оказанием услуг по защите государственной тайны для выполнения работ, указанных в конкурсной документации, предоставляемые органом местного самоуправления исходные документы не содержат сведений, раскрывающих государственную тайну, передача исполнителю работ таких сведений не требуется, следовательно, у организатора торгов отсутствуют основания для включения в конкурсную документацию требований к участнику торгов о наличии действующей лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Согласно пункту 1 статьи 26 Устава муниципального образования – Беловский городской округ, принятого 30.06.2005г. постановлением Совета народных депутатов города Белово № 33/88 (далее – Устав г. Белово), администрация города является исполнительно-распорядительным органом муниципального образования, наделенным настоящим Уставом полномочиями по решению вопросов городского значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам городского самоуправления федеральными законами и законами Кемеровской области.

Статьей 38 Устава г. Белово установлено, что Глава города Белово является высшим должностным лицом городского округа, а также главой администрации города и осуществляет свои полномочия на постоянной основе.

В соответствии со статьей 41 Устава г. Белово, Глава города Белово обладает полномочиями, в том числе: подписывает и обнародует в порядке, установленном настоящим Уставом нормативные правовые акты, принятые городским Советом; издает в пределах своей компетенции правовые акты; руководит деятельностью местной администрации; назначает и освобождает от должности заместителей Главы Беловского городского округа, руководителей органов местной администрации, иных должностных лиц.

Согласно постановлению администрации г. Белово № 175-п от 09.07.2010 «О распределении обязанностей между Главой города и заместителями Главы города, управляющим делами» (далее – Постановление № 175-п) Глава города обеспечивает общее руководство деятельностью администрации города в соответствии с законодательством Российской Федерации, Уставом г. Белово. Непосредственно руководит деятельностью заместителей Главы города, управляющего делами администрации города, отдела бухгалтерского учета и отчетности. Распределяет обязанности между заместителями Главы города, управляющим делами администрации города.

В соответствии с Постановлением № 175-п заместитель Главы города по жилищно-коммунальному хозяйству реализует муниципальную политику, в том

числе в сфере управления жилищно-коммунальным хозяйством города; осуществляет управление деятельностью, в том числе управления по жилищно-коммунальному хозяйству, строительству и экологии; осуществляет контроль за подготовкой проектов нормативных правовых актов и целевых программ города по курируемым направлениям.

Пунктом 4 постановления администрации Беловского городского округа от 13.07.2016 № 249-п установлено, что <...> уполномочен на утверждение конкурсной документации, внесение изменений в конкурсную документацию.

Установлено, что конкурсная документация утверждена <...>. Изменения в конкурсную документацию, в части исключения требования о наличии у заявителя лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, установленного пунктом 3.1.4 конкурсной документации, <...> не вносились.

Действия <...> по утверждению конкурсной документации, содержащей требования к участникам конкурса о наличии лицензии на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, а также по невнесению в конкурсную документацию соответствующих изменений, касающихся исключения данных требований, безусловно, ограничивают права потенциальных участников торгов на участие в них, создавая для них дополнительные условия для участия в торгах, а также привели (могли привести) к необоснованному ограничению доступа к участию в торгах, сокращению числа потенциальных концессионеров, вступают в противоречие с требованиями части 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, подлежат квалификации, как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Исходя из смысла данной нормы, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным должностным лицом предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, а также то, что были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, 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 (статья 2.2 КоАП РФ).

Действия (бездействие) <...> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания должностному лицу учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

<...> Кемеровского УФАС России считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ, признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину должностного лица – совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч рублей до пятидесяти тысяч рублей.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия (бездействие) верно квалифицированными по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ как действия, которые привели (могли привести) к ограничению прав потенциальных участников торгов на участие в них, создали для них дополнительные условия для участия в торгах, а также

привели (могли привести) к необоснованному ограничению доступа к участию в торгах, сокращению числа потенциальных концессионеров, и назначает административное наказание <...> в пределах санкции, определенной частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Негативные последствия действий <...> выразились в исключении возможности соперничества хозяйствующих субъектов, в сфере предпринимательской деятельности что, безусловно, является существенной угрозой охраняемым общественным отношениям, регулируемым законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

С учетом оценки конкретных обстоятельств совершения данного правонарушения <...> Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

:АВНО

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.**

Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007

в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140

ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 168/11-АДМ-2017.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток 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.