

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 074/04/7.32.4-1871/2019

об административном правонарушении

18 марта 2020 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 17.09.2019 об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного ведущим специалистом-экспертом отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...>, в отношении заместителя начальника юридического отдела администрации Карабашского городского округа (далее - Отдел) <...>, _____ года рождения, место рождения:

зарегистрирована по адресу: _____

паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан:

дата выдачи: _____, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в присутствии <...>, которой разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ (протокол об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 17.09.2019 исх. № 12457/07 от 17.09.2019, определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 17.09.2019 исх. № 12460/07 от 17.09.2019, определение о продлении срока рассмотрения дела № 074/04/7.32.4-1871/2019 и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 02.10.2019 исх. № 13143/07 от 02.10.2019, определение о продлении срока рассмотрения дела № 074/04/7.32.4-1871/2019 и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 14.11.2019 исх. № 15360/07 от 14.11.2019, определение о продлении срока рассмотрения дела № 074/04/7.32.4-1871/2019 и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 12.12.2019 исх. № 16894/07 от 12.12.2019, определение о продлении срока рассмотрения дела № 074/04/7.32.4-1871/2019 и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 074/04/7.32.4-1871/2019 от 31.01.2020 исх. № 997/07 от 31.01.2020), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Распоряжением Администрации Карабашского городского округа (далее - Администрация) от 21.03.2019 № 164 <...> назначена членом конкурсной комиссии по определению управляющей компании по управлению тридцатью девятью многоквартирными домами и предоставлению услуг ЖКХ, расположенными по адресу: Челябинская область, г. Карабаш, ул. Клубная, д. 2, 4; ул. Лесная, д. 22, 24, 26, 28, 29, 31, 33, 37, 39, 45, 47; ул. Первомайская, д. 19, 21, 23, 24, 25, 26, 28, 29, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39; ул. Пионерская, д. 13, 15, 17, 19, 21, 23, 24, 26, 28; ул. Садовая, д. 9, 10 (далее – Многоквартирные дома), извещение № 210319/0236086/02 (далее – Конкурс, торги).

Заместитель начальника юридического отдела <...>, являясь членом Конкурсной комиссии, подписала протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019, согласно которому принято решение о допуске ООО «Сервис М» к участию в Конкурсе.

Путем подписания указанного протокола <...> совершены действия, которые привели к нарушению установленных законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в торгах, ввиду следующего.

Порядок организации и проведения конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом установлен Правилами проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 № 75 (далее – Правила).

Согласно пункту 70 Правил на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсная комиссия принимает решение о признании претендента участником конкурса или об отказе в допуске претендента к участию в конкурсе по основаниям, предусмотренным пунктом 18 Правил.

В соответствии с пунктом 18 Правил, основаниями для отказа допуска к участию в конкурсе являются:

- 1) непредставление определенных пунктом 53 Правил документов либо наличие в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствие претендента требованиям, установленным пунктом 15 Правил;
- 3) несоответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, установленным пунктами 52 - 53 Правил.

Подпунктом 2 пункта 53 Правил установлено, что заявка на участие в конкурсе включает в себя документы, подтверждающие соответствие претендента установленным требованиям для участия в конкурсе, или заверенные в установленном порядке копии таких документов, в том числе копии утвержденного бухгалтерского баланса за последний отчетный период.

Абзацем 4 подпункта 2.4 пункта 4 Конкурсной документации установлено, что для участия в Конкурсе претендент подает заявку, составленную по форме, заполненную в соответствии с инструкцией по заполнению заявки на участие в Конкурсе с приложением, в том числе копии утвержденного бухгалтерского баланса за последний год.

В абзаце 4 пункта 1.2 инструкции по заполнению заявки на участие в Конкурсе указано, что к заявке на участие в Конкурсе должна прилагаться копия утвержденного бухгалтерского баланса за последний отчетный период.

Комиссией при рассмотрении жалобы № 074/01/18.1-627/2019 установлено что ООО «Сервис М» в составе заявки на участие в Конкурсе представлен бухгалтерский баланс за 2018 год, подписанный учредителями общества.

При этом, указание представителей Администрации на заседании Комиссии при рассмотрении жалобы № 074/01/18.1-627/2019 о том, что ООО «Сервис М» в составе заявки на участие в Конкурсе представлен протокол № 4 внеочередного собрания участников от

01.11.2015, из содержания которого следует о том, что полномочия по подписанию бухгалтерской (финансовой) отчетности: отчета о финансовых результатах, отчета об изменениях капитала, отчета о движении денежных средств, отчета о целевом использовании средств, а также из упрощенных форм бухгалтерского баланса и отчета о финансовых результатах возлагается на учредителей организации, не может быть признано обоснованным, поскольку действующим законодательством прямо предусмотрено утверждение бухгалтерского баланса протоколом общего собрания участников общества.

Более того, согласно Федеральному закону от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (далее – Закон о бухгалтерском учете) годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность, за исключением случаев, установленных указанным Федеральным законом, состоит из бухгалтерского баланса, отчета о финансовых результатах и приложений к ним.

В связи с этим, бухгалтерский баланс является самостоятельным документом.

В соответствии с абзацем 15 части 2 статьи 33 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об обществах) предусмотренные подпунктами 2, 5 - 7, 11 и 12 Закона об обществах вопросы, а также другие отнесенные в соответствии с настоящим Федеральным законом к исключительной компетенции общего собрания участников общества вопросы не могут быть отнесены уставом общества к компетенции иных органов управления обществом.

Содержание протокола № 4 внеочередного собрания участников от 01.11.2015 не свидетельствует о возможности ООО «Сервис М» утверждать бухгалтерский баланс иными документами, кроме протокола.

Тем самым, у Конкурсной комиссии, в том числе члена Конкурсной комиссии <...>, отсутствовали правовые основания для допуска ООО «Сервис М» к участию в Конкурсе, а также дальнейшего признания его единственным участником Конкурса, ввиду непредставления им в составе заявки на участие в Конкурсе утвержденного бухгалтерского баланса за 2018 год.

Таким образом, действия члена Конкурсной комиссии <...>, выразившиеся в допуске к участию в Конкурсе ООО «Сервис М» и признании его единственным участником торгов, при условии непредставления им в составе заявки на участие в Конкурсе утвержденного бухгалтерского баланса за последний отчетный период, не соответствуют подпунктам 1, 3 пункта 18 Правил.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье, под должностным лицом в КоАП РФ 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 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

При рассмотрении настоящего дела <...>, письменных пояснений не представила, отводов не заявляла, заявила ходатайство о прекращении дела в связи с малозначительностью, ходатайство об отложении рассмотрения дела, поскольку решение Арбитражного суда Челябинской области от 10.03.2020 по делу № А76-19688/2019 не вступило в силу.

Определением от 18.03.2020 (исх. № 2992/07 от 18.03.2020) заместителю начальника Отдела <...> отказано в удовлетворении ходатайства об отложении рассмотрения дела № 074/04/7.32.4-1871/2019.

Тот факт, что <...> не уведомлена о включении ее в состав Конкурсной комиссии, не свидетельствует об отсутствии состава административного правонарушения, поскольку протокол рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019 подписан <...>

Объектом правонарушений по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляют нарушения порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, совершенного заместителем начальника Отдела <...>, выразилась в нарушении указанным должностным лицом подпунктов 1, 3 пункта 18 Правил при принятии решения о признании ООО «Сервис М» участником Конкурса, заявка которого не соответствует подпункту 2 пункта 53 Правил, абзацу 4 подпункта 2.4 пункта 4 Конкурсной документации, абзацу 4 пункта 1.2 инструкции по заполнению заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

Вина заместителя начальника Отдела <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при рассмотрении

заявок на участие в Конкурсе, путем подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019.

<...> при подписании протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019 должна была принять все возможные меры по недопущению нарушения, в том числе могла высказать возражения, отказаться от принятия решения о допуске ООО «Сервис М» к участию в Конкурсе и принять решение в соответствии с действующим законодательством.

В материалы дела об административном правонарушении документов и сведений, подтверждающих, что <...> были приняты возможные меры по недопущению нарушения, не представлено.

Подписание протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019 привело к нарушению порядка допуска к участию в Конкурсе.

Таким образом, заместитель начальника юридического Отдела <...> в силу возложенных на нее обязанностей члена Конкурсной комиссии должна был осознавать, что ее действия не соответствуют действующему законодательству, то есть противоправный характер своих действий, могла предвидеть наступление вредных последствий.

Исходя из изложенного, <...> несет ответственность за допущенное нарушение.

В действиях члена Конкурсной комиссии, заместителя начальника юридического Отдела <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при рассмотрении заявки ООО «Сервис М» на участие в Конкурсе путем подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Местом совершения <...> административного правонарушения является: г. Троицк, ул. Metallургов, д. 3; временем совершения <...> административного правонарушения – 18.04.2019.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 074/04/7.32.4-1871/2019 об административном правонарушении, протоколом рассмотрения заявок на участие в Конкурсе № 2 от 18.04.2019, а также другими материалами дела.

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» (далее - Постановление) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публичных правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, исполнение предписания, отсутствие достаточного опыта работы по проведению торгов, неверное понятие и трактовка закона, возмещение причиненного ущерба, также 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое правонарушение в качестве малозначительного.

Должностное лицо антимонопольного органа, всесторонне, полно, объективно и своевременно выяснив обстоятельств настоящего дела об административном правонарушении, приходит к выводу об отсутствии обстоятельств, исключающих производство по настоящему делу.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела учтены личность правонарушителя, совершение подобного административного правонарушения впервые, отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность. Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

Комиссией Челябинского УФАС России принято решение по жалобе № 074/01/18.1-627/2019, в которых указано на допущенные нарушения (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

Решением Арбитражного суда Челябинской области от 10.03.2020 по делу № А76-19688/2019 решение Челябинского УФАС России по жалобе № 074/01/18.1-627/2019 от 21.05.2019 оставлено в силе.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Датой совершения административного правонарушения является 18.04.2019, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности <...> на момент вынесения настоящего постановления не истек.

С учётом личности правонарушителя, ее семейного и финансового положения, события административного правонарушения, отсутствия умысла на совершение административного правонарушения, а также того, что правонарушение совершено впервые, должностное лицо Челябинского УФАС России приходит к выводу о целесообразности привлечения <...> к административной ответственности и наложении административного штрафа в минимальном размере

30 000 рублей.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьями 4.4, 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать заместителя начальника юридического отдела администрации Карабашского городского округа <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Привлечь заместителя начальника юридического отдела администрации Карабашского городского округа <...> к административной ответственности по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей.

Согласно части 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 статьями 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета. КБК 16111601071019000140, ОКТМО 75010000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 1610050000000472966.

При оплате штрафа в платежном документе обязательно указывать УИН 1610050000000472966.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) **надлежащим образом заверенные копии** платежных документов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 указанной статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, 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 до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

Согласно части 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 <...>