ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 91

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№05-05-49/2016

17.10.2016 года г. Ханты-Мансийск

Я, «…», рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №05-05-49/2016, возбужденного в отношении Югорского фонда капитального ремонта многоквартирных домов (далее – Фонд) (ИНН 8601999247, ул.Студенческая 27, г.Ханты-Мансийск, 628011) по факту нарушения части 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с решением комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре от 25.02.2016 (исх. №05-06/ОТ-971), вынесенного по жалобе ООО «СКМ» вх. №240-ж от 12.02.2016 на действия организатора торгов – Фонда, при проведении открытого конкурса (Приказ №253 от 04.12.2015 года), в действиях Фонда признано нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), что выразилось в неправомерном отказе ООО «СКМ» в допуске к участию в открытом конкурсе.

Как следует из материалов дела, 31.12.2015 на официальном сайте Фонта (http://kapremontugra.ru) опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение работ и оказание услуг по капитальному ремонту лифтового оборудования многоквартирных домов, расположенных на территории города Лангепас, по адресу: ул. Парковая, д. 7 конкурса (Приказ №253 от 04.12.2015 года).

Согласно части 5 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации (ЖК РФ) (ред. от 31.12.2014) порядок привлечения региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных частью 3 настоящей статьи, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме устанавливается субъектом Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Закона Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 01.07.2013 № 54-оз (ред. от 20.02.2015) «Об организации проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа - Югры»

(далее – Закон №54-оз) привлечение подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется югорским оператором на конкурсной основе в порядке, установленном Правительством автономного округа.

Постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры №30-п от 30.01.2014 утвержден порядок привлечения югорским оператором, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций, индивидуальных предпринимателей для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Порядок).

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 03.02.2016 ООО «СКМ» не допущено к участию в конкурсе по основаниям, несоответствия требованиям, установленным в конкурсной документации и пунктах 5.13, 5.2.5 Порядка, а именно в связи с тем, что справка из налогового органа об отсутствии просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами предоставлена от 05.08.2015 и не может подтверждать задолженность либо ее отсутствие на момент подачи заявки на участие в открытом конкурсе.

Подпунктом 5.2.5. пункта 5.2 Порядка установлено, что заявка на участие в конкурсе должна содержать справку из налогового органа об отсутствии просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами.

Аналогичное требование к содержанию и составу заявки на участие в конкурсе содержится в подпункте 7 пункта 8 конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 5.13 Порядка для участия в открытом конкурсе не допускаются участники открытого конкурса:

- деятельность, которых приостановлена в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

- имеющие просроченную задолженность перед каким-либо бюджетом бюджетной системы Российской Федерации или государственным внебюджетным фондом;

- находящиеся в процессе ликвидации или в процедуре банкротства;

- находящиеся в реестре недобросовестных поставщиков, который ведется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

- не представившие документы, предусмотренные пунктом 5.2 настоящего Порядка, в установленный конкурсной документацией срок подачи конкурсных заявок;

- не соответствующие требованиям, указанным в конкурсной документации, а в случае если предметом открытого конкурса является выполнение работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, - не имеющие свидетельства о допуске к таким работам, выданного саморегулируемой организацией;

- имеющие в представленных с конкурсной заявкой документах сведения, которые не соответствуют конкурсной документации;

- не перечислившие денежные средства в качестве обеспечения конкурсной заявки на счет регионального оператора.

Как следует из вышеприведенного, перечень оснований, по которым участнику будет отказано в допуске в участие в открытом конкурсе является исчерпывающим.

Однако к заявке, поданной ООО «СКМ» на участие в конкурсе, приложена справка №1564 об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов по состоянию на 05.08.2015г.

При этом конкурсная документация не содержит требований за какой период претендентам необходимо представить справку из налогового органа об отсутствии просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами.

Следовательно, ООО «СКМ» предоставив в составе заявки справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, исполнил требования конкурсной документации.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, отказав в допуске в участие в открытом конкурсе ООО «СКМ» по основаниям, не предусмотренным конкурсной документацией, а также пунктом 5.13 Порядка, Фонд нарушил требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях Фонда, выразившихся в неправомерном отказе ООО «СКМ» в допуске к участию в открытом конкурсе, содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП.

Согласно статье 2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ (в том числе статьей 19.5 КоАП РФ)

или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного лицом, совершившим правонарушение, выразившееся в неправомерном отказе ООО «СКМ» в допуске к участию в открытом конкурсе является – Югорский фонд капитального ремонта многоквартирных домов (ИНН 8601999247, ул. Студенческая 27, г.Ханты-Мансийск, 628011).

Место совершения административного правонарушения – здание Югорского фонда капитального ремонта многоквартирных домов ул. Студенческая 27, г.Ханты-Мансийск, 628011.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела, 03.02.2016 года.

Протокол составлен в присутствии представителя Фонда «…», действующей по доверенности от 25.12.2015г. №3.

Определением от 04.10.2016 (исх.№05-05/ОТ-5401) рассмотрение дела №05-05-49/2016 назначено на 17.10.2016г.

Рассмотрение дела об административном правонарушении №05-05-49/2016 состоялось 17.10.2016, в присутствии представителя Фонда «…», действующего по доверенности от 13.10.2016 №25.

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель Фонда пояснил, что нарушение пункта 5.13 Порядка имело место быть.

Однако, по мнению представителя Фонда, частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ установлена ответственность лишь за нарушение установленного законодательствам Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах.

Таким образом, представитель Фонда считает, что поскольку Фондом нарушен порядок допуска к участию в обязательных торгах, установленный законодательством субъекта Российской Федерации – ХМАО-Югры, то санкции предусмотренные частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ не могут быть применены к Фонду.

Указанные представителем Фонда доводы не могут быть приняты должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, поскольку противоречат положениям законодательства Российской Федерации и опровергаются материалами настоящего дела.

По предметам совместного ведения издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации (часть 2 статьи 76 Конституции Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 167 ЖК РФ органы государственной власти субъекта Российской Федерации принимают нормативные правовые акты, которые направлены на обеспечение своевременного проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории субъекта Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 178 ЖК РФ деятельность регионального оператора осуществляется в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Кодексом, принятыми в соответствии с ним законами и иными нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации.

Так, на момент объявления торгов действовала норма части 5 статьи 182 ЖК РФ (в ред. Федерального закона от 29.06.2015 №176-ФЗ) согласно которой привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном частью 3 настоящей статьи, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу части 7 статьи 12 Федерального закона от 29 июня 2015 года №176-ФЗ «О внесении изменений в ЖК РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации» положения части 1.1 статьи 180 ЖК РФ (в редакции настоящего Федерального закона) в части закупок региональным оператором товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора и отбора региональными операторами по результатам конкурса российских кредитных организаций, соответствующих требованиям части 2 статьи 176 ЖК РФ, в порядке и на условиях, которые определены Правительством Российской Федерации, применяются по истечении девяноста дней после дня вступления в силу соответствующего акта Правительства Российской Федерации. **До указанного срока порядок проведения и условия конкурса, указанного в части 3 статьи 180 ЖК РФ (в редакции настоящего Федерального закона), определяются в соответствии с нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации.**

Постановление Правительства Российской Федерации, регламентирующее порядок проведения и условия данного конкурса, на момент объявления торгов принято не было, поэтому данный порядок определяется субъектом Российской Федерации.

Как было указанно выше, пунктом 1 статьи 17 Закона №54-оз (в ред. от 20.02.2015) установлено, что привлечение подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется югорским оператором на конкурсной основе в порядке, установленном Правительством автономного округа.

Такой порядок привлечения подрядных организаций утвержден Постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры №30-п от 30.01.2014.

Таким образом, в силу норм жилищного законодательства, в том числе Закона №54-оз при проведении открытого конкурса Фонд обязан был руководствоваться Порядком.

Из вышеприведенного следует, что жилищное законодательство, в том числе с учетом внесенных изменений, обязывало проводить отбор подрядных организаций для оказания услуг по выполнению капитального ремонта многоквартирных домов в соответствии с Порядком.

Таким образом, проводимые Фондом торги в порядке, установленном постановлением Правительства ХМАО-Югры, являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Следовательно, действия Фонда, выразившиеся в неправомерном отказе ООО «СКМ» в допуске к участию в открытом конкурсе, проведенного в соответствии с Порядком, образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП.

Как следует из положений части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с частью 2 статьи 2.10 КоАП РФ, в случае, если в статьях разделов I, III, IV, V настоящего Кодекса не указано, что установленные данными статьями нормы применяются только к физическому лицу или только к юридическому лицу, данные нормы в равной мере действуют в отношении и физического, и юридического лица, за исключением случаев, если по смыслу данные нормы относятся и могут быть применены только к физическому лицу.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо, уполномоченное решить настоящее дело об административном правонарушении, пришло к выводу о наличии в действиях Фонда нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Тем самым, Фонд совершил административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Таким образом, вина лица, привлекаемого к административной ответственности, состоит в том, что оно неправомерно отказало ООО «СКМ» в допуске к участию в открытом конкурсе.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Порядком требований, при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении не установлены.

Вина лица, привлекаемого к административной ответственности, в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного лицом,

привлекаемым к административной ответственности, административного правонарушения, должностным лицом уполномоченным на рассмотрение настоящего дела, не выявлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность совершенного Фондом административного правонарушения, не выявлены.

Между тем, принимая во внимание указанное, а также то, что Фонд ранее к административной ответственности не привлекался, должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, приходит к выводу о назначении Фонду наказания в виде минимального размера штрафа в сумме тридцать тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также статьями 2.9, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, частью 6 статьи 7.32.4, статьями 29.1, 29.2, 29.5, 29.6, 29.10, 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Привлечь Югорский фонд капитального ремонта многоквартирных домов (ИНН 8601999247, ул.Студенческая 27, г.Ханты-Мансийск, 628011), как юридическое лицо к административной ответственности за совершение правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде штрафа в размере 30 000 рублей (тридцати тысяч рублей).

2. Копии настоящего постановления направить Югорскому фонду капитального ремонта многоквартирных домов.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ 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 рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Штраф подлежит зачислению в федеральный бюджет (получатель – УФК по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (Ханты-Мансийское УФАС России) в полном объеме по следующим реквизитам: ИНН – 8601009316, КПП – 860101001, ОКТМО – 71871000001, р/с – 40101810900000010001, Банк – РКЦ Ханты-Мансийск г. Ханты-Мансийск, БИК – 047162000, КБК – 16111602010016000140 – денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защите конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

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

Документы, подтверждающие уплату штрафа необходимо направить по электронной почте to86@fas.gov.ru. В назначении платежа необходимо указывать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентификации платежа или при отсутствии сведений у Ханты-Мансийского УФАС России о своевременной оплате штрафа, Ханты-Мансийское УФАС России будет обязано передать постановление о наложении штрафа для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суде либо вышестоящему должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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.

«...»