

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 555/11-АДМ-2017

«09» июня 2018 г.

г. Кемерово

ул. Ноградская, 5

Я, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017, возбужденного в отношении <...> по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛА:

В результате рассмотрения жалобы ООО «Теплосети» на действия КУМИ г. Киселевска, конкурсной комиссии при проведении торгов в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе, объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем (извещение № 160617/0077980/01 размещено на сайте www.torgi.gov.ru) комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение о признании Конкурсной комиссии, утвержденной распоряжением КУМИ г. Киселевска № 956-р от 30.12.2016 г., нарушившей требования пункта 19.3 конкурсной документации, части 1 статьи 28, части 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях).

Нарушение выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Теплосети» при отсутствии основания для такого отклонения, так как организация не находилась в процессе ликвидации на момент подачи заявки.

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного и 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.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что административной ответственности

подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Установлено, что 30.12.2016 г. распоряжением комитета по управлению муниципальным имуществом Киселевского городского округа № 956-р (далее - Распоряжение № 956-р) утверждено Положение о постоянно действующей конкурсной комиссии по проведению конкурса на право заключения концессионных соглашений, а также утвержден состав постоянно действующей комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры.

В соответствии с пунктом 4 положения о конкурсной комиссии по проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения, утв. Распоряжением № 956-р, конкурсная комиссия выполняет ряд функций, в том числе:

- проверяет документы и материалы, представленные заявителями, участниками конкурса в соответствии с требованиями установленными конкурсной документацией на основании пункта 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях, и достоверность сведений, содержащихся в этих документах и материалах;
- устанавливает соответствие заявителей и представленных ими заявок на участие в конкурсе требованиям, установленным Законом о концессионных соглашениях и конкурсной документацией, и соответствие конкурсных предложений критериям конкурса и указанным требованиям;
- принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и направляет заявителю соответствующие уведомления;
- определяет участников конкурса;
- подписывает протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протокол проведения предварительного отбора участников конкурса, протокол вскрытия конвертов с конкурсными предложениями, протокол рассмотрения и оценки конкурсных предложений, протокол результатов проведения конкурса.

Установлено, что в состав постоянно действующей конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры, утв. Распоряжением № 956-р, включен в том числе <...> - заместитель главы г. Киселевска по строительству

Протокол № 2 от 01.08.2017 г. о проведении предварительного отбора участников конкурса № 160617/0077980/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объектов находящихся в собственности Киселевского городского округа), составленный в ходе рассмотрения и оценки заявок, подписан в том числе <...>.

Действия члена конкурсной комиссии <...>, выразившиеся в нарушении требований пункта 19.3 конкурсной документации, части 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях), подлежат квалификации как действия,

ответственность за которые предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

30.11.2017 определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования было возбуждено дело № 555/11-АДМ-2017 об административном правонарушении в отношении <...> по признакам нарушения части 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначена дата составления и подписания протокола (25.12.2017 г. в 15 часов 30 минут). Определение было направлено заказным письмом с уведомлением в адрес <...>

25.12.2017 в отсутствие <...>, в присутствии его защитника по доверенности <...> был составлен протокол по делу № 555/11-АДМ-2017 об административном правонарушении. Копия протокола была вручена <...> под расписку.

Определением от 27.12.2017 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 рассмотрение данного дела было назначено на 11.01.2018 на 11 часов 00 минут.

10.01.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя по доверенности <...> об отложении рассмотрения дела от административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 с целью предоставления дополнительных доказательств.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

Определениями об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 от 11.01.2018, 09.02.2018, 07.03.2018, 11.04.2018 дело об административном правонарушении было назначено на 09.02.2018, 07.03.2018, 11.04.2018, 11.05.2018 на 11 часов 00 минут соответственно, в связи с поступившими от представителя по доверенности <...> ходатайствами об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств.

11.05.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство представителя по доверенности <...> об отложении рассмотрения дела от административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017, в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 от 11.05.2018 дело об административном правонарушении было назначено на 09.06.2018 на 11 часов 00 минут. Определение было направлено заказным письмом с уведомлением в адрес <...>

09.06.2018 в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения административного дела № 555/11-АДМ-2017, в присутствии его защитника <...>, состоялось рассмотрение дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017 .

09.06.2018 <...>, присутствующий на рассмотрении дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017, ходатайств не заявлял, поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, представленных к процедуре составления и подписания протокола.

Изучив материалы дела об административном правонарушении № 555/11-АДМ-2017, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Установлено, что 16.06.2017 на официальном сайте www.torgi.gov.ru было размещено извещение о проведении конкурса. Согласно данному извещению заявки на участие подавались с 19.06.2017 по 28.07.2017. Дата вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе - 31.07.2017.

31.07.2017 г. составлен протокол № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 160617/0077980/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объектов находящихся в собственности Киселовского городского округа), с целью рассмотрения и оценки заявок.

Для участия в конкурсе подано две заявки ООО «Теплосети» и ООО «Канализационное хозяйство»

Согласно данному протоколу в состав конкурсной комиссии входит председатель, секретарь комиссии и пять членов комиссии. На процедуре вскрытия конвертов с заявками также присутствовали участники размещения заявок:

- представитель ООО «Канализационное хозяйство»;

- представители ООО «Теплосети».

На основании протокола № 1 вскрытия конвертов с заявками конкурсная комиссия приняла решение провести 01.08.2017 г. рассмотрение заявок на участие в конкурсе на предмет соответствия требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствия участников конкурса требованиям, установленным действующим законодательством.

01.08.2017 г. составлен протокол № 2 о проведении предварительного отбора участников конкурса № 160617/0077980/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объектов находящихся в собственности Киселовского городского округа).

Согласно данному протоколу в состав конкурсной комиссии входит председатель, секретарь комиссии и пять членов комиссии; конкурсная комиссия рассмотрела заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, Федеральным законодательством и Законом о концессионных соглашениях, приняла решение отказать в допуске к участию в конкурсе ООО «Теплосети», по причине непредставления решения о ликвидации юридического лица, информация указанная в пункте 5.1 заявки на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в силу законодательства не соответствует действительности. Заявитель не представил предусмотренные пунктом 6.1.6. Конкурсной документации, оригиналы или заверенные надлежащим образом копии решений об одобрении сделок - Концессионного соглашения, всех участников общества, с соблюдением

необходимого кворума, таким образом участником был нарушен пункт 4.1.2 Конкурсной документации.

Согласно пункту 4.1.2 Конкурсной документации к заявителю предъявляются требования, в соответствии с которыми производится предварительный отбор, в том числе, отсутствие решения о ликвидации юридического лица.

В соответствии с пунктом 6.1.6 Конкурсной документации для участия в предварительном отборе участников конкурса заявитель представляет в конкурсную комиссию следующие документы и материалы, в том числе, оригиналы или заверенные надлежащим образом копии решений об одобрении сделок – концессионного соглашения.

Конкурсной комиссией было принято решение допустить к участию в конкурсе и признать участником конкурса ООО «Канализационное хозяйство», в соответствии с пунктом 19.6 Конкурсной документации, Законом о концессионных соглашениях, конкурс признать несостоявшимся, направить ООО «Канализационное хозяйство» уведомление с правом предоставить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях, соответствующих конкурсной документации.

04.08.2017 г. между КУМИ г. Киселевска и ООО «Канализационное хозяйство» было заключено концессионное соглашение в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объектов водоотведения, находящихся в собственности Киселевского городского округа)

Частью 3 статьи 25 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная комиссия выполняет функции, в том числе, по принятию решения о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и направляет заявителю соответствующее уведомление, определяет участников конкурса.

Частями 2, 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях установлено, что конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование или фамилию, имя, отчество заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование или фамилию, имя, отчество заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

Решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

- 1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;
- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;

4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с пунктом 6.1.6 Конкурсной документации для участия в предварительном отборе участников конкурса заявитель представляет в конкурсную комиссию следующие документы и материалы, в том числе, оригиналы или заверенные надлежащим образом копии решений об одобрении сделок – концессионного соглашения.

Установлено, что ООО «Теплосети» в составе заявки представлены, в том числе заверенная надлежащим образом копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, а также решение № 5 единственного учредителя (участника) ООО «Теплосети» от 26.06.2017 г. об одобрении крупной сделки.

Согласно представленным документам единственным учредителем ООО «Теплосети» является ООО УК «Домино». 26.06.2017 г. решением № 5 единственного учредителя (участника) ООО «Теплосети» - ООО УК «Домино» надлежащим образом оформлено разрешение о совершении крупной сделки, а именно о заключении концессионного соглашения в рамках конкурса № 160617/0077980/01.

Установлено, что к требованиям конкурсной документации относится отсутствие у претендента решения о ликвидации юридического лица (пункт 4.1.2 Конкурсной документации).

При этом согласно перечню документов и материалов для участия в предварительном отборе участнику конкурса в составе заявки не требуется наличие заявления об отсутствии решения о ликвидации юридического лица (заявителя).

Согласно подпунктам «и», «и.1» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения и документы о юридическом лице, в том числе, о способе прекращения юридического лица, сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации

На основании порядка ведения единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, исправления технической ошибки в записях указанных государственных реестров, представления содержащихся в них сведений и документов органом государственной власти, иным государственным органом государственных внебюджетных фондов, органам местного самоуправления и судам, утвержденного приказом Министерства финансов Российской Федерации от 18.02.2015 г. № 25н внесение записей в базу данных ЕГРЮЛ или ЕГРИП осуществляется налоговыми органами по месту нахождения юридических лиц и месту жительства индивидуальных предпринимателей, на которые возложены полномочия по государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Презумпция достоверности ЕГРЮЛ закреплена в пункте 2 статьи 51 Гражданского

кодекса РФ.

В соответствии с функциями, предоставленными конкурсной комиссии Законом о концессионных соглашениях, комиссия не обладает полномочиями по установлению достоверности сведений, указанных в налоговой документации - выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, заверенной печатью УФНС по Кемеровской области.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, об отсутствии у конкурсной комиссии оснований для отклонения заявки ООО «Теплосети» на основании пункта 4.1.2 в связи с тем что организация на момент подачи заявки не находилась в процессе ликвидации.

В соответствии с пунктом 19.3 Конкурсной документации решение об отказе в допуске Заявителя к участию в конкурсе принимается Конкурсной комиссией в случае, если:

- заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к Участникам конкурса и установленным разделом 3 Конкурсной документации;
- заявка не соответствует требованиям, предъявляемым к Заявкам и установленным Конкурсной документацией;
- представленные Заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;
- задаток, вносимый Заявителем, не поступил на счет в срок и в размере, установленные Конкурсной документацией.

Отклонив заявку ООО «Теплосети», конкурсная комиссия нарушила пункт 19.3 конкурсной документации, пункт 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях.

Действия члена конкурсной комиссии – <...>, при проведении торгов в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе, объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем (извещение № 160617/0077980/01 размещено на сайте www.torgi.gov.ru), вступают в противоречие с требованиями пункта 19.3 конкурсной документации, части 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом совершения правонарушения является местонахождение комитета по управлению муниципальным имуществом Киселевского городского округа – г. Киселевск, ул. Ленина, 30.

Временем совершения правонарушения является дата проведения предварительного отбора участников конкурса № 160617/0077980/01 на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры (объектов находящихся в собственности Киселевского городского округа) - 01.08.2017.

Согласно статье 2.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 подтвердила наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 19.3 конкурсной документации, части 3 статьи 29 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», а также то, что им 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 (бездействия) члена конкурсной комиссии <...> следует признать виновной, 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, руководитель 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.

Руководитель 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 (ст. 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Учитывая наличие смягчающего вину обстоятельства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области считает возможным назначить административное наказание <...> в минимальном установленном санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ размере.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Негативные последствия действий члена конкурсной комиссии <...> выразились в нарушении прав и законных интересов юридического лица, который был вынужден прибегнуть к помощи антимонопольного органа для защиты своих прав путем обращения с соответствующей жалобой, а также в несоблюдении принципов эффективности, справедливости, публичности, открытости и прозрачности процедуры торгов, что безусловно является существенной угрозой охраняемым общественным отношениям, регулируемым законодательством Российской Федерации.

Руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, а также частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

Признать <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (трех 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

ОГРН 001034205025799, ОКТМО 32701000

Кемеровское УФАС России

л/сч 04391522470 в УФК по Кемеровской области

р/с 40101810400000010007, Отделение КЕМЕРОВО

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 555/11-АДМ-2017 .

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

В соответствии с частью 2 статьи 31.5 КоАП РФ с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

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 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.

<...>