

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 23/а об административном правонарушении

13.03.2015г.

г. Горно-Алтайск, ул.

Улагашева, 13

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.02.2015г. и материалы дела № 23/а об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица, на дату совершения правонарушения <...> Администрации МО «Турочакский район»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (649000, г. Горно-Алтайск, ул. Улагашева, 13) в отсутствие должностного лица.

К материалам административного дела № 23/а от 17.12.2014г. приобщены: заказные письма с уведомлением о вручении (почтовые карточки № 64900082076017, № 64900083408084) на имя должностного лица, не вручены в связи с временным отсутствием адресата; уведомление прокуратуры Турочакского района (вх. № 582 от 10.03.2015г.) о том, что вручить протокол об административном правонарушении № 23/а от 16.02.2015г. и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 23/а от 17.12.2014г. не представилось возможным ввиду того, что должностное лицо по месту жительства отсутствует, какую-либо корреспонденцию получать отказывается.

В ходе рассмотрения дела № 38 от 17.11.2014г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в действиях Администрации МО «Турочакский район» установлены нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (решение УФАС по РА от 17.12.2014г. № 38).

В ходе рассмотрения материалов административного дела № 23/а от 17.12.2014г. должностным лицом УФАС по РА установлено следующее:

29.08.2014 на сайте <http://torgi.gov.ru>, а также на официальном сайте концедента <http://turochak-altai.ru> размещена конкурсная документация (с предварительным отбором участников конкурса) на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Турочакский район».

Организатором данного конкурса является администрация МО «Турочакский район» Республики Алтай.

Открытый конкурс проводился в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В соответствии с п. 3 ч.1 ст.23 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) в соответствии с которыми производится предварительный отбор участников конкурса. Однако, в силу ч. 1.6 указанной статьи требования п. 3 ч.1 ст.23 не устанавливаются к участникам конкурса в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в ч.1.2 ст. 10 (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем) рассматриваемого закона.

Таким образом, конкурсная документация содержит излишние требования к участникам открытого конкурса (п.п.4 п. 1.5 документации) в части подтверждения наличия квалифицированных специалистов.

В соответствии с ч.1 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях критерии конкурса устанавливаются решением о заключении концессионного соглашения и используются для оценки конкурсных предложений в порядке, установленном статьями 32, 33 данного закона. Использование критериев конкурса, не предусмотренных ст. 24, не допускается (ч. 6 ст. 24).

В ч. 2.3 ст.24 Закона о концессионных соглашениях установлены критерии конкурса, объектом концессионного соглашения по которому является имущество, указанное в ч.1.2 ст. 10 данного закона.

Для критериев конкурса, указанных в ч. 2.3 ст. 24 Закона о концессионных соглашениях, не устанавливаются параметры критериев конкурса, предусмотренные ч. 3 данной статьи (ч.4 ст. 24).

В нарушение указанных норм Закона конкурсная документация на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай содержит параметры критериев открытого конкурса (таблица №1 к Приложению №4), указанные в ч. 3 ст. 24, а также критерии, несоответствующие ч. 2.3 ст.24 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с ч.1.2 ст.23 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» в конкурсную документацию включаются также минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 1.4 настоящей статьи (п.1), один из предусмотренных частью 1.3 настоящей статьи методов регулирования тарифов (п.8).

Однако, конкурсная документация не содержит данные сведения.

<...> Администрации МО «Турочакский район» на заседании комиссии УФАС по РА (дело №5-Т) пояснила, что в Комитет по тарифам Республики Алтай не обращались.

В соответствии с ч.1 ст.2 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных

правовых актов Российской Федерации.

Федеральным законом от 07.05.2013г. №103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» определено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении».

При разработки конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения муниципального образования «Турочакский район» организатором торгов не были учтены положения ст.28.1 Федерального закона о теплоснабжении.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 13.10.2014г. поступило 2 заявки (ООО «Теплосервис Турочакского района», БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения).

Согласно протоколу проведения предварительного отбора участников открытого конкурса №2 от 15.10.2014г. заявка БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения не допущена к участию в открытом конкурсе. В обосновании отклонения указано, что заявка не соответствует требованиям конкурсной документации и нормативно-правовым актам РФ и РА п.п.1 п. 2.9 документации.

Исчерпывающий перечень оснований для отказа в допуске к участию в конкурсе содержится в ч.3 ст. 29 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В качестве концессионера в соответствии с п.2 ч.1 ст. 5 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» могут выступать индивидуальные предприниматели, российские или иностранные юридические лица, либо действующие без образования юридические лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица.

Аналогичное требование к участникам конкурса установлены в п.1.5 конкурсной документации.

В п.3 ст. 50 ГК РФ установлено, что некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Согласно п. 2.2.1 Устава БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения, утвержденного постановлением <...> Турочакского сельского поселения №5 от 25.04.2011г., организация осуществляет оказание коммунальных услуг населению, в том числе организацию эксплуатации коммунальной инфраструктуры в целях обеспечения тепло-водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизацию твердых бытовых отходов.

Запрета на участие в открытом конкурсе для некоммерческих организаций ни в Законе о концессионных соглашениях, ни в конкурсной документации не

установлено.

Следовательно, конкурсная комиссия необоснованно отклонила конкурсную заявку БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения на этапе предварительного отбора как несоответствующего целям рассматриваемого конкурса (привлечение инвестиций, эффективное использование имущества объектов теплоснабжения Турочакского района).

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на совершение при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с п. 17 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признаками ограничения конкуренции являются установление органами местного самоуправления требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения 17.10.2014г. обратилось в УФАС по РА с жалобой на действия конкурсной комиссии организатора торгов – администрации МО «Турочакский район» при проведении данного конкурса, что свидетельствует о нарушении прав участника конкурса.

Таким образом, действия Администрации МО «Турочакский район» являются нарушением ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в установлении в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованном установлении параметров критериев, не включении в конкурсную документацию и не согласовании с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установлении излишних требований к участникам конкурса, необоснованном отказе в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения.

В соответствии с ч.1 ст. 6.1 Устава МО «Турочакский район», принятого решением районного Совета депутатов МО «Турочакский район» от 29.06.2005 № 22-12, администрация района – исполнительно-распорядительный орган местного самоуправления Турочакского района, наделяется настоящим Уставом полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Республики Алтай.

В соответствии с ч. 2 ст. 6.1 Устава МО «Турочакский район» администрацией района руководит <...> района на принципах единоличия.

Таким образом, действия <...> МО «Турочакский район» привели к нарушению ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с несоблюдением п.3 ч.1 ст.23, п.1, 8, 9 ч.1.2. ст.23, ч.2 ст.29 Федерального закона № 115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях», в части установления в

конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованного установления параметров критериев, не включения в конкурсную документацию и не согласования с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), досрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установления излишних требований к участникам конкурса, необоснованного отказа в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик».

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под **ДОЛЖНОСТНЫМ ЛИЦОМ** 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.

С учетом изложенного, <...> Администрации МО «Турочакский район» являлась должностным лицом, действия которого образуют состав нарушения ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ - действия должностного лица органа местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела, которыми установлено, что совершено административное правонарушение.

Лицо, совершившее административное правонарушение – должностное лицо, на дату совершения административного правонарушения <...> Администрации МО «Турочакский район».

Событие административного правонарушения: действия должностного лица органа местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно установление в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованное установление параметров критериев, не включение в конкурсную документацию и не согласование с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), досрочных параметров регулирования деятельности

концессионера, метода регулирования тарифа, установление излишних требований к участникам конкурса, необоснованный отказ в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик».

Место совершения правонарушения: Республика Алтай, с. Турочак, ул. Советская, 77 (адрес Администрации МО «Турочакский район»).

Время совершения правонарушения: 29.08.2014г., 15.10.2014г. (размещение конкурсной документации на сайте <http://torgi.gov.ru>, а также на официальном сайте концедента <http://turochak-altai.ru>; отклонение заявки БУ «Коммунальщик» (протокол №2 от 15.10.2014г.)).

Срок привлечения к административной ответственности, установленный ст.4.5 КоАП РФ, не истек.

Статья Кодекса РФ об административных правонарушениях – часть 1 статьи 14.9 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правонарушений.

Установление должностным лицом, на дату совершения правонарушения <...> Администрации МО «Турочакский район» в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, привело к необъективному рассмотрению конкурсных заявок, установление излишних требований к участникам конкурса создало условия для ограничения, недопущения конкуренции, в связи с чем данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Руководствуясь статьями 2.4, 14.9; 23.48; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1) Признать в действиях должностного лица, на дату совершения правонарушения <...> Администрации МО «Турочакский район» состав нарушения части 1 статьи 14.9 КоАП РФ, выразившегося в установлении в конкурсной документации на право

заключения концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Турочакского района Республики Алтай (извещение № 290814/2236042/01 от 29.08.2014г.) критериев конкурса, несоответствующих требованиям законодательства, необоснованном установлении параметров критериев, не включении в конкурсную документацию и не согласовании с уполномоченным органом, осуществляющим регулирование цен (тарифов), долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, метода регулирования тарифа, установлении излишних требований к участникам конкурса, необоснованном отказе в допуске к участию в конкурсе БУ «Коммунальщик» Турочакского сельского поселения, что является нарушением ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2) Назначить должностному лицу административное наказание в виде штрафа в размере пятнадцати тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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

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

Согласно Федерального закона от 01.12.2014 N 384-ФЗ "О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», приказа ФАС России от 18.02.2014 № 103/14 «О наделении и порядке осуществления территориальными органами ФАС России полномочий главного администратора доходов субъектов Российской Федерации, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов и местных бюджетов» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84625000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение – НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111602010016000140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок 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 на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о

наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, или в районный суд по месту рассмотрения административного дела (Турочакский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.