<…>, изучив материалы дела об административном правонарушении № 06-16-65/2018 и рассмотрев постановление <…> от 30.07.2018 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении <…> по факту административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ) при проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации на право заключения договора управления многоквартирным домом по ул. Ямашева, д. 4 г. Оренбурга (извещение 230118/3324284/01) и оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Оренбургское УФАС России в порядке ст. 23.48 КоАП РФ направлено постановление <…> от 30.07.2018 о возбуждении дела об административном правонарушении (далее – постановление прокурора), ответственность за которое предусмотрена ч.10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении <…>.

Из постановления прокурора следует, что должностное лицо - <…> допустила нарушение Порядка проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75) (далее – Правила), что влечет административную ответственность по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

О дате, времени, месте составления постановления прокурора <…> уведомлена надлежащим образом (исх. 07-15К-2018 от 25.07.2018). Копия постановления прокурора от 30.07.2018 получена представителем <…> по доверенности <…> (доверенность <…>).

Определением (исх. от 17.08.2018 № 8289) рассмотрение дела № 06-16-65/2018 назначено на 23.08.2018 в 12 ч. 10 мин.

О дате, времени и месте рассмотрения дела № 06-16-65/2018 <…> уведомлена надлежащим образом. Копия Определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-16-65/2018 (исх. от 17.08.2018 № 8289) вместе с копией постановления прокурора вручено нарочным способом, а кроме того

направлено посредством электронной почты и почтового отправления.

В адрес Оренбургского УФАС поступило ходатайство <…> с просьбой рассмотреть дело № 06-16-65/2018 об административном правонарушении в ее отсутствие (вх. от 23.08.2018 № 6282).

При рассмотрении дела в антимонопольном органе присутствовали:

- представитель прокуратуры г. Оренбурга - помощник прокурора

г. Оренбурга <…>;

- представитель <…> – <…> (доверенность <…>).

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, заслушав доводы помощника прокурора г. Оренбурга –<…>, а также доводы представителя <…> по доверенности <…>, участвующих в деле, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующему.

В силу ст. 161 Жилищного кодекса РФ от 29.12.2004 № 188-ФЗ (далее – ЖК РФ) орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Информация о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов (далее - официальный сайт в сети «Интернет»), Информация о результатах открытого конкурса размещается на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на котором была размещена информация о его проведении, не позднее трех дней со дня определения таких результатов, а также опубликовывается в официальном печатном издании, в котором была опубликована информация о его проведении (п. 4.1 ст.161 ЖК РФ).

Согласно п. 32 Правил (в ред. Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909), информация о проведении конкурса размещается организатором конкурса или по его поручению специализированной

организацией на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов по адресу www.torgi.gov.ru.

В соответствии с информацией, указанной на сайте www.torgi.gov.ru извещение № 230118/3324284/01 о проведении открытого конкурса, по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом № 4 по
ул. Ямашева г. Оренбурга опубликовано УЖКХ администрации города Оренбурга по форме интернет-портала 30.01.2018.

Конкурсная документация на проведение открытого конкурса, по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом № 4 по
ул. Ямашева г. Оренбурга 22.01.2018 утверждена <…>

В соответствии с пп. 4(1)) п. 38 Правил в извещении о проведении конкурса указывается наименование дополнительных работ и услуг по содержанию и ремонту объекта конкурса, перечень которых устанавливается в соответствии с пп. 4(1) п. 41 настоящих Правил.

При этом закон не предусматривает возможность произвольного толкования необходимости указания (неуказания) в извещении о проведении конкурса тех или иных сведений из числа прямо перечисленных в норме закона.

В извещение содержится не вся информация, предусмотренная п. 38 Правил. В нарушение вышеуказанной нормы Правил в извещении
№ 230118/3324284/01 о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом № 4 по ул. Ямашева г. Оренбурга наименование дополнительных работ и услуг по содержанию и ремонту объекта конкурса **не указано** (и по форме интернет-портала, и прикрепленного текстового извещения).

Приложением к конкурсной документации и договору на управление, содержание и ремонт многоквартирного дома № 4 по ул. Ямашева г. Оренбурга утвержден перечень дополнительных работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме па общую сумму 371 771 руб.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе по извещению № 230118/3324284/01 от 02.03.2018 заявка ООО «УКЖФ «Северо-Восточная» поступила первой на наибольшую сумму 371 771 руб., со сроком выполнения работ 1 год.

Размер платы за содержание и ремонт жилого помещения для

собственников помещений в многоквартирном доме № 4 по ул. Ямашева г. Оренбурга рассчитан организатором конкурса в размере 26,84 руб./кв.м.

На основании п. 80 Правил победитель конкурса (управляющая организация) принимает обязательства выполнять весь предложенный им объем дополнительных работ и услуг, а также изначально установленный объем обязательных работ и услуг в счет платы за содержание и ремонт жилого помещения, размер которой указан в конкурсной документации (в данном случае - 26,84 руб./кв.м) и в последствии изменению не подлежит.

Согласно п. 83 Правил в проекте договора управления многоквартирным домом, который организатор конкурса передает победителю, указывается перечень обязательных и дополнительных услуг, работ, определенных по результатам конкурса, а также их стоимость. При этом стоимость каждой работы и услуги, подлежащих указанию в договоре управления, подлежит пересчету исходя из того, что общая стоимость определенных по результатам конкурса обязательных и дополнительных работ и услуг должна быть равна плате за содержание и ремонт жилого помещения, размер которой указан в извещении о проведении конкурса и в конкурсной документации (т.е.
26,84 руб./кв.м).

Победителем конкурса по отбору управляющей организации многоквартирным домом № 4 по ул. Ямашева г. Оренбурга признано ООО «УКЖФ «Северо-Восточная».

По итогам конкурса, объявленного органом местного самоуправления, с собственником многоквартирного дома в соответствии с ч. 5 ст. 161 ЖК РФ 16.03.2018 заключен договор на управление указанным домом с управляющей организацией.

Согласно условиям договора управления от 16.03.2018 плата за содержание и ремонт жилого помещения установлена в размере 26,84 руб./кв.м, и включает в себя только перечень обязательных работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, являющегося объектом конкурса.

В нарушение п. 83 Правил организатором конкурса (УЖКХ администрация г. Оренбурга) не проведен пересчет расчетных стоимостей обязательных и дополнительных работ, услуг в договоре управления.

В нарушение п. 83 Правил, цена в проекте договора, направленного в адрес ООО «УКЖФ «Северо-Восточная» рассчитана исходя из

обязательных работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме, указанных в конкурсной документации, без учета дополнительных работ и услуг предложенных ООО «УК «Восток Сервис».

Таким образом, УЖКХ администрации г. Оренбурга нарушен порядок проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

Ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Санкция статьи предусматривает ответственность должностных лиц.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

В соответствии с п. 2.31 Положения об управлении жилищно-коммунального хозяйства администрации города Оренбурга, утвержденного решением Оренбургского городского Совета от 28.06.2011 № 187 (Далее - Положение) УЖКХ администрации г. Оренбурга организует проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в соответствии с действующим законодательством.

Согласно п. 3 Положения <…> управления несет ответственность за деятельность Управления в целом, в том числе за ненадлежащее выполнение возложенных на Управление полномочий (функций).

Распоряжением № 43-кл от 19.03.2014 <…> с 25.03.2014 назначена на должность муниципальной службы <…>

Согласно ч. 2 ст. 448 Гражданского кодекса РФ одним из условий надлежащего проведения торгов является наличие в извещении полной

информации о предмете торгов. Отсутствие в извещении о торгах обязательных сведений, предусмотренных законом, является нарушением порядка проведения торгов. Установление полного объема информации о предмете торгов обеспечивает прозрачность проведения конкурсной процедуры, а также равный доступ к участию потенциальных участников в конкурсе.

Извещение о проведении конкурса подготовлено УЖКХ администрации г. Оренбурга, конкурсная документация утверждена <…>

Таким образом, в действиях должностного лица - <…> усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ - нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Согласно ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или 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.*

С учетом изложенного, должностным лицом - <…> допущено нарушение ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Факт правонарушения и наличие вины <…> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП, подтверждаются постановлением прокурора от 30.07.2018, а также другими материалами дела.

В действиях должностного лица присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП.

Местом совершения административного правонарушения является фактического местонахождение рабочего места <…>: Оренбургская область, г. Оренбург, <…>

Временем совершения административного правонарушения является дата и время размещения извещения на официальном сайте www.torgi.gov.ru -23.01.2018 в 08:14 ч. (согласно детализации изменений).

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены.

Согласно ч. 1 ст. 1.7 Кодекса РФ об административной ответственности, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Материалы дела указывают, что <…> указанное нарушение допущено в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения, поскольку постановлениями Оренбургского УФАС России № 06-16-44/2018 <…> подвергнута административному наказанию за правонарушения, предусмотренные ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, что является основанием в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. ст. 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, для признания указанного факта отягчающим административную ответственность обстоятельством.

В силу ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях

обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьями 3.1, 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на основании ч. 10 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – <…> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.10 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

Заместитель руководителя

Оренбургского УФАС России

советник государственной гражданской

службы РФ 1 класса <…>

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.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства.

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

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд либо в суд общей юрисдикции в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.