

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск
№

Дело

23.07.2018
05/47-2018

АП-05-

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-05-05/47-2018, возбужденного в отношении должностного лица департамента транспорта Администрации города Омска (далее – Департамент) – начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента <...>, по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в отсутствие должностного лица Департамента – начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента <...> года рождения, паспорт <...> <...>, зарегистрированной по адресу: г. Омск, ул. 5-я Северная, 193, корп. 1, кв. 139, действующей на основании трудового договора от 12.08.2002 № 21, дополнительного соглашения от 02.03.2015 к трудовому договору № 21 от 12.08.2002, должностной инструкции начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента от 09.01.2013, заявившей ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении № АП-05-05/47-2018 в её отсутствие (вх. Омского УФАС России № 6474 от 20.07.2018),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по делу № 05-04.1/21-18 жалоба ИП <...> признана необоснованной, вместе с тем, Комиссией были установлены иные нарушения в действиях Департамента, а именно конкурсная комиссия Департамента неправомерно допустила участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...> к участию в открытом конкурсе на право осуществления перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска по лоту № 2 – маршрут № 20Н «Омский нефтеперерабатывающий завод (пос. Ермак) – ул. Гашека» (приказ Департамента от 21.12.2017 № 136) (далее – Конкурс).

Комиссией Омского УФАС России при рассмотрении жалобы Заявителя были установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с пунктом 39 Порядка проведения открытого конкурса на право осуществления перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска, утвержденного приказом Департамента от 01.11.2016 № 95 «О допуске юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска» (далее – Порядок № 95), претендент не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае, если претендент не соответствует хотя бы одному из требований, указанных в настоящем Порядке или конкурсной документации, а также в случае непредставления всех документов либо указания в них недостоверных сведений.

Согласно подпункту 8 пункта 23 Порядка № 95 к заявке на участие в конкурсе необходимо приложить документы, подтверждающие отсутствие у претендента задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период, полученные не ранее чем за 30 дней до дня подачи заявки (информация из налоговой инспекции, пенсионного фонда, фонда социального страхования).

Аналогичные требования установлены в подпункте 8 пункта 4 конкурсной документации.

Комиссией установлено, что в составе заявки на участие в Конкурсе по лоту № 2 участниками договора простого товарищества ИП <...> и ИП <...> представлены справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, которые *не являются документами, подтверждающими исполнение организацией (индивидуальным предпринимателем) обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, о чем указано в самих справках.*

Таким образом, в заявке участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...> отсутствовали документы, подтверждающие отсутствие у претендента задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

В соответствии с подпунктом 10 пункта 23 Порядка № 95 к заявке на участие в конкурсе необходимо представить сведения о транспортных средствах, выставляемых в соответствии с лотом на маршрут, по форме согласно приложению № 2 к Порядку с приложением:

- копий документов о праве собственности или на ином законном основании на вышеуказанные транспортные средства либо документов, подтверждающих принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств, в сроки, установленные конкурсной документацией;
- копий свидетельств о государственной регистрации на каждое транспортное средство, заявленное на участие в конкурсе (в случае, если претендентом не принимались на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств, в сроки, установленные конкурсной документацией);
- копий документов, подтверждающих наличие предусмотренных конкурсной документацией характеристик, влияющих на качество перевозок, у транспортных средств, выставляемых на маршрут, в том числе подтверждающих пассажироместность транспортных средств

(при наличии) и длину транспортных средств.

Аналогичные требования установлены в подпункте 10 пункта 4 конкурсной документации.

Комиссией было установлено, что в составе заявки на участие в Конкурсе участниками договора простого товарищества ИП <...> и ИП <...> представлен договор купли-продажи транспортных средств от 18.01.2018, заключенный между ИП <...> (покупатель) и ООО ЦИБ «Тринити сервис» (продавец), в соответствии с которым продавец обязуется передать в собственность покупателя, а покупатель обязуется оплатить 15 транспортных средств.

Согласно приложенным к заявке свидетельствам о регистрации транспортных средств, указанных в договоре купли-продажи от 18.01.2018, данные транспортные средства находятся в лизинге до 15.02.2020 года.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Федерального закона от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (далее – Федеральный закон № 164-ФЗ) предмет лизинга, переданный во временное владение и пользование лизингополучателю, является собственностью лизингодателя.

Частью 2 статьи 11 Федерального закона № 164-ФЗ право владения и пользования предметом лизинга переходит к лизингополучателю в полном объеме, если договором лизинга не установлено иное.

Из содержания части 3 статьи 11 Федерального закона № 164-ФЗ следует, что право лизингодателя на распоряжение предметом лизинга включает право изъять предмет лизинга из владения и пользования у лизингополучателя в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации и договором лизинга.

Таким образом, лизингополучатель, коим является ООО ЦИБ «Тринити сервис», в силу Федерального закона № 164 имеет право владения и пользования предметом лизинга (транспортными средствами). Продажа третьему лицу предмета лизинга не допускается. Нарушение законодательных нормативов в процессе передачи имущественных прав от одного лица к другому, приводит к ничтожности такой сделки.

Согласно части 1 статьи 19 Федерального закона № 164-ФЗ договором лизинга может быть предусмотрено, что предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя по истечении срока договора лизинга или до его истечения на условиях, предусмотренных соглашением сторон.

Вместе с тем, такое соглашение сторон, из которого следует, что предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя до истечения договора лизинга, в составе заявки участниками договора простого товарищества ИП <...> и ИП <...> не представлено.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 29.01.2018 и протоколу рассмотрения заявок на участие в конкурсе к заявке участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...> приложены все документы, установленные Порядком № 95 и конкурсной документацией, в связи с чем, претенденты были допущены к участию в Конкурсе.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что конкурсная комиссия Департамента не провела надлежащим образом проверку представленных документов, в связи с чем, в нарушение пункта 39 Порядка № 95 неправомерно допустила участников договора простого товарищества

ИП <...>, ИП <...> к участию в Конкурсе.

За 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, частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Таким образом, действия Департамента, выразившиеся в неправомерном допуске участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...> к участию в Конкурсе, содержат в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 09.07.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России – специалистом-экспертом отдела контроля органов власти <...> административного протокола № АП-05-05/47-2018 в отношении должностного лица – начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента <...> по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

При составлении протокола об административном правонарушении 09.07.2018 <...> вину в совершении административного правонарушения по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ признала.

Заверенная копия протокола об административном правонарушении № АП-05-05/47-2018 вручена <...> 09.07.2018.

При рассмотрении настоящего административного дела 23.07.2018 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела № АП-05-05/47-2018 были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП 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.

В силу статьи 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.

Согласно примечанию к указанной статье 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 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Из содержания части 1 статьи 1.5 КоАП РФ следует, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Как следует из письма Департамента от 06.06.2018 № ИС-ДТ/1502 (вх. Омского УФАС России от 09.06.2018 № 5174) должностным лицом, допустившим нарушение при проведении проверки документов, представленных

участниками договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...> в составе заявки на участие в Конкурсе, установленное комиссией Омского УФАС России в решении от 26.02.2018 № 05-04.1/21-18, является начальник отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главный бухгалтер Департамента <...>.

В соответствии с приказом Департамента от 25.01.2018 № 5 «О внесении изменений в приказ директора департамента транспорта Администрации города Омска от 01.11.2016 № 96 «О создании комиссии по проведению открытого конкурса на право осуществления перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска» <...> включена в состав комиссии по проведению открытого конкурса на право осуществления перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска (далее – Конкурсная комиссия).

В соответствии с трудовым договором на замещение муниципальной должности муниципальной службы с муниципальным служащим № 21 от 12.08.2002 <...> принята на работу на должность ведущего специалиста. Согласно приказу Департамента от 27.02.2015 № 10 л/с <...> переведена на должность начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента с 02.03.2015.

Из содержания пункта 2 должностной инструкции начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента следует, что начальник отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента при осуществлении своей деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, законодательством Российской Федерации и Омской области, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, положением о Департаменте и настоящей должностной инструкцией.

Согласно подпункту 31 пункта 12 должностной инструкции начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента в обязанности начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента входит, в том числе выполнение по поручению директора Департамента иных функций и задач, не предусмотренных настоящей должностной инструкцией.

Таким образом, <...> в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом Департамента, в нарушение пункта 39 Порядка № 95, совершила административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение Департаментом пункта 39 Порядка № 95, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица Департамента <...> состоит в ненадлежащей проверке документов, представленных в составе заявки на участие в Конкурсе, что привело к неправомерному допуску к участию в Конкурсе участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...>.

Вина должностного лица Департамента <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения ею указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № АП-05-05/47-2018

доказательствами, в том числе:

- решением Омского УФАС России от 26.02.2018 № 05-04.1/21-18;
- приказом Департамента «О проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам в границах города Омска» от 21.12.2017 № 136;
- извещением о проведении Конкурса от 21.12.2017;
- конкурсной документацией от 21.12.2017;
- протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 29.01.2018;
- протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 29.01.2018;
- заявкой участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...>;
- трудовым договором;
- должностной инструкцией начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента;
- письмом Департамента от 06.06.2018 № ИС-ДТ/1502;
- протоколом об административном правонарушении № АП-05-05/47-2018 и другими материалами административного дела.

Доказательств того, что должностным лицом Департамента начальником отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главным бухгалтером Департамента <...> были приняты все зависящие от неё меры по предупреждению совершения вменяемого ей административного правонарушения, отсутствуют.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-05-05/47-2018 материалы свидетельствуют о том, что нарушение пункта 39 Порядка № 95 произошло, в том числе по вине должностного лица – начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента <...>.

При рассмотрении 23.07.2018 дела об административном правонарушении № АП-05-05/47-2018 учтено, что <...>, являясь должностным лицом, имела возможность не нарушать нормы действующего законодательства, однако не приняла должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Доказательств того, что должностным лицом Департамента начальником отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главным бухгалтером Департамента <...> были приняты все зависящие от неё меры по предупреждению инкриминируемого ей административного правонарушения, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом пункта 39 Порядка № 95, в материалы дела не представлены.

Объективная сторона правонарушения выражается в нарушении порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах.

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется тем, что должностное лицо должно было осознавать противоправность своего поведения по нарушению требований действующего законодательства и предвидеть возможность вредных последствий в виде наступления административной ответственности.

Событие административного правонарушения, совершенного должностным лицом Департамента <...> по части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, состоит в

ненадлежащей проверке документов, представленных в составе заявки на участие в Конкурсе, что привело к неправомерному допуску к участию в Конкурсе участников договора простого товарищества ИП <...>, ИП <...>.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, произошло 29.01.2018 (время совершения данного административного правонарушения) по месту нахождения Департамента: г. Омск, ул. Гагарина, д. 32/1 (место совершения данного административного правонарушения).

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

При назначении административного наказания должностному лицу – начальнику отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главному бухгалтеру Департамента <...> учитываются характер совершенного ей административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность Кондратьевой Л.Г.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на начальника отдела бухгалтерского учета и контроля Департамента, главного бухгалтера Департамента <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

1. Признать должностное лицо – начальника отдела бухгалтерского учета и контроля департамента транспорта Администрации города Омска, главного бухгалтера департамента транспорта Администрации города Омска <...> года рождения, паспорт <...> <...>, зарегистрированной по адресу:<...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу департамента транспорта Администрации города Омска <...> – административное наказание в виде административного штрафа в размере **30 000 (тридцать тысяч) рублей**.

В соответствии с частью 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В силу части 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по следующим реквизитам:**

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140 «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».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-05-05/47-2018.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ

в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.