

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

15.08.2017

АП-46-2017/05

Временно исполняющий обязанности 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 постановление заместителя прокурора Советского административного округа г. Омска о возбуждении производства об административном правонарушении от 31.07.2017 и материалы дела об административном правонарушении № АП-46-2017/05 в отношении должностного лица – директора государственного Омского оптово-розничного производственного предприятия «Фармация» <...> по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в отсутствие директора государственного Омского оптово-розничного производственного предприятия «Фармация» <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (почтовые уведомления №№ 64401013740255, 64401013740330), ходатайство (вх. Омского УФАС России от 15.08.2017 № 6623),

в присутствии помощника прокурора Советского административного округа г. Омска – <...> (служебное удостоверение ТО № 203891),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Советского административного округа г. Омска проведена проверка соблюдения требований законодательства Российской Федерации, регулирующего использование государственного и муниципального имущества, в части касающейся его распоряжения, отчуждения и сдачи в аренду в деятельности государственного Омского оптово-розничного производственного предприятия «Фармация» (далее – ГООРПП «ФАРМАЦИЯ», Предприятие), по результатам которой установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 15 Конституции Российской Федерации органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

Согласно части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения государственным или муниципальным унитарным предприятиям осуществляется только по результатам торгов.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения

конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Во исполнение данного положения приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Правила).

Согласно пункту 107 Правил организатор аукциона вправе отказаться от проведения аукциона не позднее чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Пунктом 114 Правил утверждены требования к аукционной документации.

Так, согласно подпункту 16 пункта 114 Правил документация должна содержать указание на то, что при заключении и исполнении договора изменение условий договора, указанных в документации об аукционе, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Согласно подпункту 18 пункта 114 Правил документация должна содержать копию документа, подтверждающего согласие собственника имущества на предоставление соответствующих прав по договору, право на заключение которого является предметом торгов.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон об оценочной деятельности) проведение оценки объектов оценки является обязательным в случае вовлечения в сделку объектов оценки, принадлежащих полностью или частично Российской Федерации, субъектам Российской Федерации либо муниципальным образованиям, в том числе в целях их передачи в аренду.

Итоговая величина рыночной или иной стоимости объекта оценки, определенная в отчете, за исключением кадастровой стоимости, является рекомендуемой для целей определения начальной цены предмета аукциона или конкурса, совершения сделки в течение шести месяцев с даты составления отчета, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации (статья 12 Закона об оценочной деятельности).

03.04.2017 по результатам проведения торгов Предприятием заключен договор аренды № 32-17/ус с БУЗОО «Станция скорой медицинской помощи», предметом которого является передача в аренду последнему нежилого помещения № 16, площадью 63,5 кв.м., расположенного по адресу: г. Омск, ул. 22-го Партсъезда, д. 98, корп. 2.

Цена договора определена на основании отчета о рыночной оценке № 01/05/2015 от 15.05.2015 и составляет 28 575 руб. в месяц.

Как указывает Прокуратура Советского административного округа г. Омска, с даты составления данного отчета до момента заключения договора аренды прошло более 6 месяцев, что не соответствует требованиям статьи 12 Закона об оценочной деятельности.

Прокуратурой Советского административного округа г. Омска в ходе анализа аукционной документации на право заключения договора аренды на помещения №№ 13, 14, 23-25 площадью 111,4 кв.м. в здании, расположенном по адресу: ул. 22-го Партсъезда, д. 98, корп. 2, г. Омск, утвержденной директором Предприятия 02.09.2016, установлено, что она не содержит положения, предусмотренного подпунктом 16 пункта 114 Правил, а именно указания на невозможность изменения условий договора в одностороннем порядке.

Также в нарушение требований подпункта 18 пункта 114 Правил к аукционной документации не приложена копия согласия Министерства имущественных отношений Омской области на сдачу областного имущества в аренду. Данное согласие не размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в соответствующем разделе.

Кроме того, пунктом 6 аукционной документации установлено, что организатор торгов вправе отказаться от проведения торгов не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок, что противоречит требованиям пункта 107 Правил.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества влечет административную ответственность по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ (за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 статьи 7.32.4 КоАП РФ и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП РФ).

По факту данного административного правонарушения заместителем прокурора Советского административного округа г. Омска 31.07.2017 вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица – директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление заместителя прокурора Советского административного округа г. Омска было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...>.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 08.08.2017 № АП-46-2017/05.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 15.08.2017 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

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.

Согласно части 1 статьи 21 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» руководитель унитарного предприятия (директор, генеральный директор) является единоличным исполнительным органом унитарного предприятия.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» руководитель унитарного предприятия при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах унитарного предприятия добросовестно и разумно.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения Омской области от 05.12.2013 № 208-к «О приеме работника на работу» <...> назначен на должность директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» с 07.12.2013 по 06.12.2018.

1. 03.04.2017 ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» заключен договор аренды № 32-17/ус с БУЗОО «Станция скорой медицинской помощи», предметом которого является передача в аренду последнему нежилого помещения № 16, площадью 63,5 кв.м., расположенного по адресу: г. Омск, ул. 22-го Партсъезда, д. 98, корп. 2.

Цена договора определена на основании отчета о рыночной оценке № 01/05/2015 от 15.05.2015 и составляет 28 575 руб. в месяц.

Согласно статье 8 Закона об оценочной деятельности проведение оценки объектов оценки является обязательным в случае вовлечения в сделку объектов оценки, принадлежащих полностью или частично Российской Федерации, субъектам Российской Федерации либо муниципальным образованиям.

В силу статьи 12 Закона об оценочной деятельности отчет независимого оценщика, составленный по основаниям и в порядке, которые предусмотрены названным Законом, признается документом, содержащим сведения доказательственного значения, а итоговая величина рыночной или иной стоимости объекта оценки, указанная в таком отчете, – достоверной и *рекомендуемой* для целей совершения сделки с объектом оценки, если законодательством Российской Федерации не определено или в судебном порядке не установлено иное.

Вместе с тем, согласно информационному письму Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.05.2005 № 92, если законом или иным нормативным актом для сторон сделки, государственного органа, должностного лица, органов управления юридического лица предусмотрена обязательность привлечения независимого оценщика (обязательное проведение оценки) без установления обязательности определенной им величины стоимости объекта оценки, то оценка, данная имуществу оценщиком, носит лишь рекомендательный характер и не является обязательной.

Также в соответствии с указанным письмом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, если законом или иным нормативным актом установлено лишь обязательное привлечение независимого оценщика (обязательное проведение независимым оценщиком оценки объекта оценки), непривлечение независимого оценщика само по себе не является основанием для признания судом по мотивам нарушения требований закона сделки и акта государственного органа недействительными, решения должностного лица – незаконным, решения органа юридического лица – не имеющим юридической силы.

Как указывает Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, обязательный характер величины стоимости объекта оценки, установленной независимым оценщиком, предусмотрен, в частности, статьей 15 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», пунктом 3 статьи 34 и пунктом 3 статьи 75 Федерального закона «Об акционерных обществах», частью 2 статьи 3 Федерального закона «Об ипотечных ценных бумагах».

Таким образом, по мнению должностного лица Омского УФАС России, при заключении договора аренды муниципального имущества величина стоимости объекта оценки, установленная независимым оценщиком носит *рекомендательный* характер.

При рассмотрении 15.08.2017 дела об административном правонарушении № АП-46-2017/05 нарушений, установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в действиях должностного лица – директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> при формировании цены договора аренды от 03.04.2017 № 32-17/ус на основании отчета о рыночной оценке недвижимого имущества от 15.05.2015 № 01/05/2015, Омским УФАС России не установлены.

2. 02.09.2016 директором ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> утверждена документация об открытом аукционе на право заключения договора аренды имущества, находящегося в собственности Омской области.

В ходе анализа аукционной документации на право заключения договора аренды на помещения №№ 13, 14, 23-25 площадью 111,4 кв.м. в здании, расположенном по адресу: г. Омск, ул. 22-го Партсъезда, д. 98, корп. 2, утвержденной директором Предприятия 02.09.2016, уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России установлено, что она не содержит положения, предусмотренного подпунктом 16 пункта 114 Правил, а именно: указания на невозможность изменения условий договора в одностороннем порядке.

Также в нарушение требований подпункта 18 пункта 114 Правил к аукционной документации не приложена копия согласия Министерства имущественных отношений Омской области на сдачу областного имущества в аренду. Данное согласие не размещено на официальном сайте Российской Федерации www.forgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в соответствующем разделе.

Кроме того, пунктом 6 аукционной документации установлено, что организатор торгов вправе отказаться от проведения торгов не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок, что противоречит требованиям пункта 107 Правил.

Таким образом, <...>, в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом, в нарушение требований пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

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

Вина должностного лица – директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается находящимися в материалах дела № АП-46-2017/05 доказательствами:

– распоряжением Министерства имущественных отношений от 26.08.2016 № 1778-р «О даче согласия государственному Омскому оптово-розничному производственному предприятию «Фармация» на сдачу имущества в аренду»;

– документацией об открытом аукционе на право заключения договора аренды имущества, находящегося в собственности Омской области от 02.09.2016;

– постановлением заместителя прокурора Советского административного округа г. Омска от 31.07.2017 и другими материалами административного дела.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-46-2017/05 материалы свидетельствуют о том, что нарушение ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил, произошло по вине должностного лица ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» – директора БУ ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...>.

При рассмотрении 15.08.2017 дела об административном правонарушении № АП-46-2017/05 учтено, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность не нарушать нормы пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Доказательств того, что директором ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> были приняты все зависящие

от него меры по предупреждению инкриминируемого ему административного правонарушения, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил, в материалы дела не представлены.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей. Отсутствие каких-либо последствий не может свидетельствовать о малозначительности совершенного правонарушения.

Объективная сторона правонарушения выражается в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется тем, что должностное лицо должно было осознавать противоправность своего поведения по нарушению требований пункта 107, подпункта 16, подпункта 18 пункта 114 Правил и предвидеть возможность вредных последствий в виде наступления административной ответственности.

Административное правонарушение совершено 02.09.2016 (дата утверждения документации о проведении аукциона, не соответствующей требованиям Правил) в г. Омске (по месту нахождения ГООРПП «ФАРМАЦИЯ»: <...>).

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

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, признается привлечение <...> к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ впервые. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица, 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 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

При назначении административного наказания должностному лицу – директору ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> учитываются характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, наличие одного вышеуказанного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...>.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на директора ГООРПП «ФАРМАЦИЯ» <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 10 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,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать директора государственного Омского оптово-розничного производственного предприятия «Фармация» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить директору государственного Омского оптово-розничного производственного предприятия «Фармация» <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 (три тысячи) 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 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-46-2017/05.

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.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

<...>