



## УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде административного штрафа  
по делу № 65 АП/2017 об административном правонарушении  
(ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена 04.12.2017

В полном объеме изготовлено 07.12.2017

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <...>, рассмотрев на основании ст. 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 17.10.2017 и иные материалы дела в отношении Департамента лесного хозяйства Свердловской области (ОГРН 1106670035834, КПП 667001001, ИНН 6670324273, адрес: 620004, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 101),

### УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела, согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Свердловского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при рассмотрении Свердловским УФАС России дела № 32АП/2017 об административном правонарушении в отношении ведущего специалиста отдела организации лесопользования, лесовосстановления и государственной экспертизы освоения лесов Департамента лесного хозяйства Свердловской области Баровой А.А. и при участии Свердловского УФАС России в рассматриваемом арбитражными судами деле № А60-21234/2017.

Данное дело согласно п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ возбуждено 17.10.2017 путем составления главным специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Свердловского УФАС России <...> в соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ протокола об административном правонарушении с участием защитников: <...> (доверенность от 17.10.2017 б/№), <...> (доверенность от 17.10.2017 б/№), которым разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ.

Определением от 17.10.2017 (исх. № 16348 от 20.10.2017) назначены место и время рассмотрения дела на 31.10.2017. Определением от 31.10.2017 (исх. № 18739 от 15.11.2017) рассмотрение дела отложено на 04.12.2017, когда и была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело рассмотрено в соответствии с ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ в отсутствие законного представителя, но с участием защитников: <...> (доверенность от 17.10.2017 б/№), <...> (доверенность от 17.10.2017 б/№), которым разъяснены права, предусмотренные ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ.

Отводов не заявлено, а обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Свердловского УФАС России

(ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу об административном правонарушении участвующих в нем лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ, имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, рассматривающее дело, пришло к следующим выводам относительно подлежащих согласно ст. 26.1 КоАП РФ выяснению обстоятельств.

1. Событие предусмотренного ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения проявляется в нарушении порядка приема заявок на участие в обязательных в соответствии с законодательством РФ торгах.

В случаях, указанных в ГК РФ или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ могут быть заключены только путем проведения торгов. При этом договор аренды лесного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, согласно ч. 1 ст. 73.1 ЛК РФ заключается по результатам торгов по продаже права на заключение такого договора, которые проводятся в форме открытого аукциона, за исключением случаев, установленных частью 3 настоящей статьи, частью 1 статьи 74 настоящего Кодекса.

Порядок организации и проведения аукционов по продаже права на заключение такого договора аренды лесного участка, находящегося в государственной собственности установлен Главой 8 ЛК РФ, а также Методическими указаниями по подготовке, организации и проведению аукциона по продаже права на заключение договоров аренды лесных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договора (утв. Приказом Минсельхоза России от 24.02.2009 № 75, далее – Приказ № 75).

Организатор аукциона согласно п. 4 и п. 5 ч. 6 ст. 79 ЛК РФ обязан подготовить документацию об аукционе, которая наряду со сведениями, указанными в извещении о проведении аукциона, должна содержать сведения о форме заявки на участие в аукционе, порядке и сроках ее подачи, а также сведения о размере задатка, сроке и порядке его внесения, реквизиты счета для перечисления задатка.

Исполнение обязательств может согласно п. 1 ст. 329 и п. 1 ст. 380 ГК РФ обеспечиваться задатком, которым признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. При этом участники торгов согласно п. 5 ст. 448 ГК РФ вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов, а при заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Согласно ч. 11 и п. 5 ч. 8 ст. 79 ЛК РФ к заявке на участие в аукционе прикладываются документы, подтверждающие факт внесения задатка, а основанием для отказа в допуске к участию в аукционе является непоступление задатка на счет, указанный в документации об аукционе, после окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

При этом организатор аукциона в силу ч. 12 ст. 79 ЛК РФ не вправе требовать от заявителя документы, не указанные в ч. 11 ст. 79 ЛК РФ, а документами, подтверждающими факт внесения задатка заявителем, согласно п. 22 Приказа № 75 являются платежное поручение с отметкой кредитного учреждения об исполнении и выписка (выписки) с банковских счетов заявителя, подтверждающие факт перечисления суммы задатка на счета организатора аукциона, указанные в извещении, а также факт списания указанной суммы со счета заявителя в полном объеме.

Департаментом лесного хозяйства Свердловской области 03.03.2017 опубликовано Извещение № 030317/1089864/01 о проведении лесного аукциона по продаже права на заключение договора аренды лесных участков, находящихся в государственной собственности на территории Свердловской области. В указанном извещении указано, что *«перед оформлением и подачей заявки на участие в аукционе необходимо заключить соглашение о задатке»*.

При проведении аукциона его организатор согласно пп. «г» п. 12 Приказа № 75 принимает от заявителей заявки на участие в аукционе и прилагаемые к ним документы по описи в установленном настоящими Методическими указаниями порядке, обеспечивает их сохранность, а также конфиденциальность сведений о лицах, подавших заявки, а также информации о наличии или отсутствии заявок, поданных на соответствующий лот (аукционную единицу).

Организатор аукциона ведет протокол приема заявок на участие в аукционе, который согласно ч. 15 ст. 79 ЛК РФ должен содержать сведения о заявителях, о датах начала и окончания срока подачи заявок, о внесенных задатках, а также сведения о заявителях, не допущенных к участию в аукционе, с указанием причин отказа в допуске к участию в аукционе. Протокол приема заявок на участие в аукционе подписывается организатором аукциона в течение одного дня после даты окончания срока подачи таких заявок. Заявитель становится участником аукциона с момента подписания организатором аукциона указанного протокола.

При проведении аукциона его организатор также согласно пп. «и» п. 12 Приказа № 75 заключает с заявителями соглашение о задатке, осуществляет прием и возврат задатков в установленном порядке. При этом согласно п. 17 Приказа № 75 соглашение о задатке заключается *в течение двух дней со дня приема заявок*.

Таким образом, требование о заключении соглашения о задатке до подачи заявки действующим законодательством не установлено, законодателем указано лишь на обязательное предоставление участником такого аукциона доказательств факта внесения задатка (дело № А56-30494/2016).

Согласно п. 5 ст. 448 ГК РФ если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

Согласно ч. 5 и ч. 14 ст. 79 ЛК РФ организатор аукциона вправе отказаться от проведения аукциона по продаже права на заключение договора аренды лесного участка не позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Организатор аукциона в течение двух дней обязан известить участников аукциона о своем отказе от проведения аукциона и в течение пяти дней вернуть им внесенные задатки. Заявитель также вправе отозвать заявку на участие в аукционе в любое время до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. Организатор аукциона возвращает внесенный заявителем задаток в течение пяти рабочих дней с даты получения уведомления об отзыве заявки на участие в аукционе.

Согласно ч. 16 и ч. 17 ст. 79 ЛК РФ заявители, не допущенные к участию в аукционе, уведомляются о принятом решении не позднее дня, следующего после дня подписания организатором аукциона протокола приема заявок на участие в аукционе. При этом организатор аукциона обязан вернуть внесенные ими задатки в течение пяти дней со дня подписания протокола приема заявок на участие в аукционе.

Согласно п. 1 ст. 158, п. 1 ст. 160, п. 2 и п. 3 ст. 380 ГК РФ соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего

ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения письменной формы, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

В соответствии со ст. 153, п. 1 и п. 3 ст. 154 и п. 1 ст. 420 ГК РФ соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей признается договором, для заключения которого необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Согласно п. 2 ст. 432 и п. 1 ст. 433 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной, и признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

В соответствии со ст. 435, п. 1 ст. 432 и п. 2 ст. 437 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При этом оферта должна содержать существенные условия договора и связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом, а содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Согласно п. 1 и п. 3 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным, а совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлены антимонопольные требования к обязательным в соответствии с законодательством РФ торгам, в силу п. 1 ч. 1 которой запрещаются координация организаторами торгов деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством РФ.

В свою очередь, предъявление организатором торгов требования к потенциальному участнику торгов о заключении в индивидуальном порядке соглашения о задатке перед оформлением и подачей заявки на участие в торгах заведомо способствует созданию причин и условий совершения предусмотренного п. 1 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции нарушения.

При этом в случаях, когда отношения, регулируемые гражданским законодательством, прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, в силу п. 1 ст. 6 ГК РФ применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные

отношения ([аналогия закона](#)). В свою очередь, информационное сообщение о проведении аукциона согласно п. 6 Положения об организации продажи государственного и муниципального имущества на аукционе (утв. Постановлением Правительства РФ от 12.08.2002 № 585) должно содержать сведения о размере задатка, сроке и порядке его внесения, назначении платежа, реквизитах счета, порядке возвращения задатка, а также указание на то, что данное сообщение является *публичной офертой для заключения договора о задатке* в соответствии со [статьей 437](#) ГК РФ, а *подача претендентом заявки и перечисление задатка являются акцептом* такой оферты, после чего договор о задатке считается заключенным в письменной форме.

Ранее, решением Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по жалобе № 38/18.1-2017 организатор торгов в лице Департамента лесного хозяйства Свердловской области признан нарушившим установленный ч. 12 ст. 79 Лесного кодекса РФ и п. 27 Приказа № 75 порядок приема заявок на участие в аукционе по продаже права на заключение договора аренды лесных участков путем препятствования ООО «СтройОснова» в подаче заявок на участие в аукционе по лотам №№ 1, 2, 3. При этом Свердловское УФАС России исходило из того, что представитель ООО «СтройОснова» обратился в Департамент в 10 час.00 мин. для сдачи заявок по лотам №1, № 2, № 3, и ему было отказано в связи с тем, что им не заключены соглашения о задатках по указанным лотам. Представителю ООО «СтройОснова» было предложено заключить первоначально соглашения, а затем подать заявки. Несмотря на то, что ООО «СтройОснова» представлен пакет требуемых документов в установленное время – 28.03.2017 до 15 час. 00 мин. Департамент обязал ООО «СтройОснова» заключить соглашения о задатках, до приема заявок, а не после его. Указанные соглашения были переданы представителю ООО «СтройОснова» за сроком истечения времени приема заявок и далее оформлен отказ в приеме заявок, в связи с поступлением их по истечении срока приема заявок на участие в лесном аукционе по продаже права на заключение договора аренды лесных участков.

Между тем, решением Арбитражного суда Свердловской области от 21.08.2017 по делу № А60-21234/2017, оставленным без изменения постановлением Семнадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 27.11.2017, решение Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по жалобе № 38/18.1-2017 признано недействительным, поскольку Свердловским УФАС России не доказан сам факт обращения ООО «СтройОснова» в Департамент для сдачи заявок в установленный в извещении срок.

Как указано судом, ссылки Свердловского УФАС России в апелляционной жалобе на то, что в Извещении об аукционе указано было, что перед оформлением и подачей заявок необходимо заключить соглашение о задатке, судом апелляционной инстанции *отклонены на основании того, что такое действие в резолютивной части оспариваемого решения Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по жалобе № 38/18.1-2017 Департаменту лесного хозяйства Свердловской области не вменялось.*

При этом недоказанность указанных в резолютивной части решения Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по жалобе № 38/18.1-2017 нарушений не исключает доказанности иных (не указанных в ней) нарушений, а в отличие от указанных в ч. 1.2 и ч. 1.2-1 ст. 28.1 КоАП РФ административных правонарушений оспоренное решение Свердловского УФАС России от 13.04.2017 по жалобе № 38/18.1-2017 не является исключительным поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Более того, подтверждением фактического предъявления данного требования является то, что все поступившие заявки содержали заранее заключенное (до их приема) соглашение о задатке.

Таким образом, имеет место наличие события, совершенного 03.03.2017 по месту нахождения Департамента лесного хозяйства Свердловской области (620004, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 101) административного правонарушения путём предъявления в извещении № 030317/1089864/01 к любому и каждому заявителю требования заключения в индивидуальном порядке соглашения о задатке перед оформлением и подачей им заявки на участие в аукционе.

2. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части Кодекса, а за совершение предусмотренных ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ административных правонарушений установлена административная ответственность юридических лиц, в том числе органов государственной власти (дело № А60-54372/2015).

Согласно п. 4 Положения о Департаменте лесного хозяйства Свердловской области, утвержденного Постановлением Правительства Свердловской области от 28.12.2010 № 1905-ПП, в своей деятельности Департамент лесного хозяйства Свердловской области руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, Уставом Свердловской области и другими законами Свердловской области, нормативными правовыми актами Губернатора Свердловской области, Правительства Свердловской области и настоящим Положением.

Организатором торгов является Департамент лесного хозяйства Свердловской области, а потому причастность Департамента лесного хозяйства Свердловской области к совершению административного правонарушения, административная ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ, установлена.

3. Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

По обстоятельствам дела у Департамента лесного хозяйства Свердловской области имелась возможность не инициировать заключение соглашения о задатке до оформления заявок, в том числе путем их заключения по аналогии с п. 6 Положения об организации продажи государственного или муниципального имущества на аукционе и Положения об организации продажи находящихся в государственной или муниципальной собственности акций акционерных обществ на специализированном аукционе (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.08.2002 № 585), но данным лицом не предпринималось для этого вообще каких-либо мер, поскольку оно считает свои действия правомерными.

4. Обстоятельства, смягчающие (ст. 4.2 КоАП РФ) и (или) отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, не выявлены.

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не выявлены.

Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации

торгов (в части предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП РФ административных правонарушений) составляет 1 год со дня совершения (ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ).

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, выявлены и отражены во вносимом представлении об их устранении.

За совершение юридическим лицом предусмотренных ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ административных правонарушений установлена административная ответственность в виде административного штрафа в размере от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь ч. 5 ст. 7.32.4, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать Департамент лесного хозяйства Свердловской области (ОГРН 1106670035834, КПП 667001001, ИНН 6670324273, адрес: 620004, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Малышева, 101) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту совершения административного правонарушения в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Согласно ч. 2 ст. 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 ч. 1 ст. 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, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 или 1.3 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностному лицу департаменту лесного хозяйства Свердловской области надлежит представить в УФАС по Свердловской области надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Согласно ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, 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.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в соответствии с приказом Минфина РФ от 21.12.2011 № 180н «Об утверждении указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» по следующим реквизитам:

Получатель:

ИНН 6658065103

КПП 665801001

УФК по Свердловской области (Свердловское УФАС России)

Р/с 40101810500000010010 в Уральском ГУ Банка России г. Екатеринбург

БИК 046577001

Назначение платежа: КБК (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 65701000

УИН 16172122500001054697

ID плательщика 26670324273667001001

Заместитель руководителя управления

<....>