ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 4-7.32-149/00-04-17

об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «30» марта 2018 года

В полном объеме постановление изготовлено «2» апреля 2018 года

Я, <.....>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-7.32-149/00-04-17, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» (далее — ООО «РТС-тендер») (121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23-А; ОГРН 1027739521666; ИНН 7710357167; КПП 773001001; дата регистрации в качестве юридического лица – 16.10.2000), в отсутствие законного представителя, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела 4-7.32-149/00-04-17, в присутствии защитника <.....> (по доверенности от 14.10.2016 № 16-79), которому разъяснены права лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), а также права защитника, предусмотренные статьей 25.5 КоАП,

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу 30.06.2017 (вх. № 99678/17) поступила жалоба ОАО «Могилевский завод лифтового машиностроения» на действия организатора торгов — Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области (далее – Орган по ведению реестра), оператора электронной площадки — ООО «РТС-тендер» при проведении предварительного отбора подрядных организаций для последующего участия в электронных торгах в сфере оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах на территории Оренбургской области (№ РТС2156В170010) (далее –

Предварительный отбор; Жалоба).

Жалоба была принята к рассмотрению ФАС России в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 17 (далее — Комиссия ФАС России) было установлено следующее.

04.05.2017 на официальном сайте Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.minstroyren.orb.ru, на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу www.rts-tender.ru (далее — сайт Оператора) Органом по ведению реестра было размещено извещение о проведении Предварительного отбора, согласно которому дата и время начала подачи заявок на участие в Предварительном отборе — 05.05.2017 в 00:00; дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Предварительном отборе — 25.05.2017 в 00:00.

Из Жалобы следует, что ООО «РТС-тендер» в нарушение требований Положения о привлечении специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение), не была обеспечена возможность Заявителя подать заявку на участие в Предварительном отборе.

В подтверждение факта отсутствия технической возможности на сайте Оператора иностранному юридическому лицу подать заявку на участие в Предварительном отборе Заявителем на заседании Комиссии ФАС России был представлен скриншот экрана персонального компьютера Заявителя, согласно которому на сайте Оператора возможен вход в личный кабинет и аккредитация для «Заказчика», «Поставщика-резидента», «Поставщика-нерезидента» для участия в закупках в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), при этом вход и аккредитация для участия в закупках в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) и Положения возможны исключительно для «Заказчика» и «Поставщика-резидента».

Согласно пояснениям представителя ООО «РТС-тендер» Заявителем была пройдена аккредитация на сайте Оператора с полномочиями «Участник» только для работы в рамках Закона о контрактной системе, при этом аккредитация для работы в рамках Закона о закупках и Положения Заявителем пройдена не была, ввиду чего у него отсутствовала возможность подачи заявки на участие в Предварительном отборе.

В соответствии с пунктом 11 Положения для обеспечения доступа к участию в

предварительном отборе ООО «РТС-тендер» осуществляет регистрацию участников в соответствии с регламентом работы электронной площадки.

В соответствии с пунктом 5.1 Регламента работы электронной площадки «РТС-тендер» для корпоративных закупок, утвержденного генеральным директором ООО «РТС-тендер» В.Н. Лишенковым 27.04.2017

(далее — Регламент), для получения доступа к закрытой части сайта Оператора юридическому или физическому лицу, в том числе индивидуальному предпринимателю, необходимо пройти регистрацию и/или получить аккредитацию.

Согласно пункту 5.12 Регламента аккредитация с электронной подписью с полномочием «Участник» осуществляется в автоматическом порядке при одновременной аккредитации на сайте Оператора для работы в рамках Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 5.13 Регламента при выборе полномочий «Участник» заявителю, ранее аккредитованному на сайте Оператора для работы в рамках Закона о контрактной системе, предоставляется возможность автоматического заполнения полей аккредитационной формы, в том числе документов, путем их интеграции из личного кабинета заявителя на сайте Оператора, аккредитованного для работы в рамках Закона о контрактной системе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 34 Положения любое заинтересованное лицо в соответствии с регламентом работы электронной площадки вправе направить в орган по ведению реестра в виде электронного документа через оператора электронной площадки запрос о разъяснении документации о проведении предварительного отбора.

Учитывая изложенное, ввиду отсутствия на сайте Оператора возможности аккредитации для «Поставщика-нерезидента» для работы в рамках Закона о закупках ООО «РТС-тендер» не была предоставлена возможность регистрации Заявителя в соответствии с Регламентом для обеспечения доступа к участию в Предварительном отборе, а также не была предоставлена возможность направления в орган по ведению реестра запроса о разъяснении документации о проведении Предварительного отбора, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия ООО «РТС-тендер» нарушили требования пунктов 11, 34 Положения.

По результатам рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было принято решение от 07.07.2017 № Т-76/17 о признании Жалобы обоснованной (далее – Решение), оператору электронной площадки - ООО «РТС-тендер» было выдано обязательное для исполнения предписание об обеспечении технической возможности аккредитации и подачи заявки ОАО «Могилевский завод лифтового машиностроения» на участие в предварительных отборах в соответствии с Положением (далее — Предписание).

Таким образом факт нарушения ООО «РТС-тендер» пунктов 11, 34 Положения был установлен Комиссией ФАС России в ходе рассмотрения Жалобы по существу, то есть 07.07.2017.

Решение, Предписание Заявителем, Органом по ведению реестра, ООО «РТС-тендер» в судебном порядке обжалованы не были.

Ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП 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 статьи 7.32.4 КоАП и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 КоАП, - 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.

Местом совершения административного правонарушения является: 121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23А, дом. 23А, этаж 25, помещение №1.

Временем совершения административного правонарушения является 25.05.2017.

Факт совершения административного правонарушения ООО «РТС-тендер» подтверждается протоколом № 4-7.32-149/00-04-18 от 12.03.2018 по делу об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «РТС-тендер» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Исходя из статей 2.1, 26.1 КоАП для привлечения к административной ответственности необходимо наличие состава правонарушения, включающего четыре элемента: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону. Данные обстоятельства подлежат выяснению на основании доказательств, полученных при возбуждении дела об административном правонарушении или проведении административного расследования и отвечающих требованиям статьи 26.2 КоАП.

Объектом данного правонарушения являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования обязательных торгов, по продаже государственного и муниципального имущества

Объективная сторона состоит в нарушении процедуры проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъект административного правонарушения: ООО «РТС-тендер» (121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23-А; ОГРН 1027739521666; ИНН 7710357167; КПП 773001001; дата регистрации в качестве юридического лица – 16.10.2000).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела об административном правонарушении № 4-7.32-149/00-04-18 и установленных обстоятельств, у ООО «РТС-тендер» имелась возможность для соблюдения Порядка. Однако, ООО «РТС-тендер» не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению, виновно

совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Положением требований, при рассмотрении дела не установлены, соответствующие доказательства не представлены.

Основания для освобождения ООО «РТС-тендер» от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП (при малозначительности административного правонарушения) отсутствуют ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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 правоотношений.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление ВАС № 10) указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

Согласно пункту 18.1 Постановления ВАС № 10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Рассматриваемое деяние не является исключительным случаем в целях применения к обществу статьи 2.9 КоАП.

В соответствии с частью 3.2. статьи 4.1 КоАП при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Следует отметить, что снижение административного штрафа является правовом, а не обязанностью должностного лица, а реализация данного права не должна осуществляться бессознательно, в отсутствие к тому необходимых предпосылок.

Согласно части 3.2. статьи 4.1 КоАП такими предпосылками выступают: исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица и если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Сведения позволяющие признать назначения наказания в виде административного штрафа излишне карательным, отсутствуют.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением общества, позволяющих применить положения части 3.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении и рассмотрения настоящей жалобы не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, также учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность является добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (исполнение предписания).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, при рассмотрении дела 4-7.32-149/00-04-17 в отношении ООО «РТС-тендер», не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 1 статьи 3.1, статьей 4.1, частью 10 статьи 7.32.4, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП.

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общество с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» (121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23-А; ОГРН 1027739521666; ИНН 7710357167; КПП 773001001; дата регистрации в качестве юридического лица – 16.10.2000) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Согласно Федеральному закону от 05.12.2017 № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» 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 оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН: 16133120400001027190

Получатель ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

ОПЕРУ-1 Банка России г. Москвы

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо,

привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 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.

<.....>