**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

 **по делу об административном правонарушении № А25-14.9/16**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 11 ноября 2016 г.  |  | г. Кызыл |

*Резолютивная часть постановления оглашена 10.11.2016 года*

*Постановление в полном объеме изготовлено 11.11.2016 года*

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 06.09.2016 г. года и иные материалы дела об административном правонарушении № А25-14.9/16 в отношении «\_\_», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

**УСТАНОВИЛ**:

Дело об административном правонарушении № А25-14.9/16 рассмотрено с участием «\_\_».

**Событие административного правонарушения:** действия должностного лица органа государственной власти субъекта Российской Федерации, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При рассмотрении дела «\_\_» пояснил, что лицом, непосредственно занимавшимся размещением извещений о проведении открытого конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту домов в г. Ак-Довурак и в г. Кызыл является «\_\_». Кроме того, «\_\_», занимаясь данной обязанностью, вел в заблуждение «\_\_» о том, что извещения о проведении открытых конкурсов опубликовывались своевременно, в соответствующих газетах («Шын» и «Тувинская правда») и на интернет-сайте Агентства. По словам «\_\_» «\_\_» на данный момент в Агентстве не работает. Кроме того «\_\_» пояснил, что вменяемое правонарушение ему понятно и все приведенные пояснения не освобождают его от ответственности, но просил учесть данные доводы и назначить ему минимальное наказание в пределах санкции данной статьи.

Рассмотрев материалы дела № А25-14.9/16 и пояснения лица прихожу к следующему.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.9 КоАП РФ является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Комиссии Тывинского УФАС России от «04» марта 2016 г. по делу № 05-13-01/25-17-15. Указанное решение Комиссии Тывинского УФАС России в судебном порядке не обжаловано и вступило в законную силу.

В адрес Тывинского УФАС России поступили материалы проверки (вх № 4421 от 16.09.2015 года) Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Республике Тыва (далее – ТУ Росфиннадзор в РТ) в отношении Агентства по жилищному и коммунальному хозяйству Республики Тыва (далее – Агентство по ЖКХ РТ).

20.10.2015 года в адрес Тывинского УФАС России за вх. № 4862 в дополнение к материалам проверки поступил от ТУ Росфиннадзор в РТ скриншот с официального сайта Агентство по ЖКХ РТ, сделанный в момент проведения проверки ТУ Росфиннадзор в РТ в отношении Агентство по ЖКХ РТ.

В ходе рассмотрения материалов проверки ТУ Росфиннадзора в РТ установлено, что Агентством по ЖКХ РТ в нарушение пункта 6 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, включенных в республиканскую адресную программу по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на территории Республики Тыва, утвержденного постановлением Правительства Республики Тыва от 19.11.2011 г. № 117, не размещены извещения о проведении открытых конкурсов, конкурсных документаций, протоколов заседаний конкурсных комиссий на интернет-сайте Агентства по ЖКХ РТ www.gkh-tuva.ru.

Указанные действия Агентства по ЖКХ РТ содержали признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 22.10.2015 года № 397 возбуждено дело № 05-13-01/25-17-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

Антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений установлены в статье 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Для квалификации действий субъектов права по пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции как нарушающих данный запрет антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений правил проведения торгов с точки зрения их фактического либо возможного негативного влияния на конкурентную среду.

В соответствии с частью 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" порядок привлечения товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом либо выбранной собственниками помещений в многоквартирном доме управляющей организацией подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома с использованием средств, предоставляемых в соответствии с настоящим Федеральным законом, может устанавливаться субъектом Российской Федерации.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 19.02.2011 N 117 утвержден Порядок привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, включенных в республиканскую адресную программу по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на территории Республики Тыва (далее – Порядок).

Пунктом 3 Порядка установлено, что Агентство по ЖКХ РТ вправе выступать организатором открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, включенных в республиканскую адресную программу по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на территории Республики Тыва.

В соответствии с пунктом 4 Порядка организатор конкурса осуществляет функции, в том числе публикует информацию о проведении конкурса и конкурсную документацию; осуществляет прием, регистрацию и хранение конкурсных заявок.

В соответствии с пунктом 6 Порядка официальное извещение (приложение N 1) о проведении открытого конкурса, конкурсная документация, протоколы заседаний конкурсных комиссий публикуются организатором конкурса на интернет-сайте Агентства (www.gkh-tuva.ru) и в газетах "Тувинская правда" и "Шын".

Согласно пункту 7 Порядка дополнительно информация (приложение N 4) о проведении конкурса публикуется на интернет-сайте государственной корпорации - Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства (www.fondgkh.ru).

Таким образом, Агентство по ЖКХ РТ как организатор торгов должно опубликовать извещение о проведении конкурса, конкурсные документации, протоколы заседаний конкурсных комиссий на официальных сайтах Агентства по ЖКХ РТ и в газетах "Тувинская правда", "Шын".

Исходя из указанных положений Порядка следует, что извещение о проведении конкурса, конкурсные документации, протоколы заседаний конкурсных комиссий публикуются одновременно в трех средствах информации, а именно на официальном сайте Агентства по ЖКХ РТ, в газетах "Тувинская правда", "Шын".

Как установлено в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/25-17-15 извещения о проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов «\_\_» Агентством по ЖКХ РТ размещены на официальном сайте Агентства по ЖКХ РТ www.gkh-tuva.ru 22.08.2014 года.

Указанный факт подтверждается скриншотами, представленными Агентством по ЖКХ РТ, а также решениями Комиссии Тывинского УФАС России № 05-13-01/11-18.1-14 от 25.09.2014 года, № 05-13-01/12-18.1-14 от 25.09.2014 года, № 05-13-01/13-18.1-14 от 25.09.2014 года, вынесенными по результатам рассмотрения жалоб «\_\_», в рамках которых также Комиссией Тывинского УФАС России исследовалась информация, размещенная на официальном сайте Агентства по ЖКХ РТ.

В свою очередь, в странице 12 газеты «Тувинская правда» под № 83 (17542) от 31.07.2014 года, представленной Агентством по ЖКХ РТ, имеется информация о проведении Агентством по ЖКХ РТ конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в городах Кызыл и Ак-Довурак с указанием места и времени подачи заявок, контактного номера, ответственного лица и ссылки на официальный сайт Агентства по ЖКХ РТ [www.gkh-tuva.ru](http://www.gkh-tuva.ru).

Вместе с тем, согласно газеты «Тувинская правда» под № 83 (17542) от 31.07.2014 года, представленной «\_\_» следует, что в странице 12 указанной газеты размещена информация о проведении Агентством по ЖКХ РТ конкурса на замещение вакантной должности главного инженера с указанием квалификационных требований к должности, места и времени подачи документов.

Таким образом, представленная Агентством по ЖКХ РТ копия страницы 12 газеты «Тувинская правда» под № 83 (17542) от 31.07.2014 года не соответствует действительности.

Как указано выше, Агентством по ЖКХ РТ в августе 2014 года проводились конкурсы по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов с отдельными лотами по каждому многоквартирному дому (всего 11 домов), соответственно, в силу пункта 6 Порядка извещения о проведении указанных конкурсов Агентством по ЖКХ РТ должны были быть опубликованы в газетах «Тувинская правда» и «Шын» по каждому лоту отдельно.

В свою очередь, в ходе рассмотрения дела № 05-13-01/25-17-15 Агентством по ЖКХ РТ не представлены документы, подтверждающие размещение извещений о проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в газете «Шын» и «Тувинская правда».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что самостоятельные действия хозяйствующего субъекта, не подразумевают предоставления ему органом власти конкурентного преимущества перед иными хозяйствующими субъектами, путем ограничения доступа к информации, которая в силу нормативных правовых актов должна в обязательном порядке размещаться в средствах массовой информации (в печатных изданиях), тем самым, ущемляя интересы иных хозяйствующих субъектов осуществляющих свою деятельность на том же рынке услуг.

В соответствии с имеющейся у Тывинского УФАС России информацией «\_\_» членами указанной организации, имеющими допуск к работам оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства имеют 71 хозяйствующий субъект, зарегистрированный на территории Республики Тыва без учета лиц, которые могут принять участие в торгах вне зависимости от места осуществления деятельности при соблюдении условий предусмотренных действующим законодательством.

Кроме того, согласно информации «\_\_» на территории Республики Тыва по коду ОКВЭД 45.2 «Строительство зданий и сооружений» осуществляют деятельность 170 юридических и 102 физических лица.

Таким образом, рынок строительства зданий и сооружений является конкурентным.

В рассматриваемом случае, действия (бездействие) Агентства по ЖКХ РТ по не размещению извещений о проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в газетах «Тувинская правда» и «Шын» создают условия, при которых возможность ознакомления с информацией о предстоящих торгах заинтересованными лицами в официальных печатных изданиях, определенных постановлением Правительства Республики Тыва от 19.02.2011 N 117, отсутствует, следовательно, Агентство по ЖКХ РТ как организатор торгов не обеспечил равный доступ всем заинтересованным лицам для участия в открытых конкурсах.

Таким образом, Агентством по ЖКХ РТ в нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции осуществлены действия (бездействия), которые приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части нарушения порядка опубликования извещений о проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов г. Кызыла.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 04.03.2016 года по делу № 05-13-01/25-17-15 Агентство по жилищному и коммунальному хозяйству Республики Тыва признано нарушившим пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в части не опубликования извещений о проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов «\_\_» в печатных изданиях, определенных постановлением Правительства Республики Тыва от 19.02.2011 года № 117.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ за действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ, предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

До составления протокола об административном правонарушении в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство «\_\_», в соответствии с которым ответственным лицом за размещение извещений о проведении открытого конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту домов в г. Ак-Довурак и в г. Кызыл является «\_\_» (вх. № 3510 от 10.08.2016 года). К указанному ходатайству приложены копии служебного контракта «\_\_», распоряжений от 08.08.2014 г. № 9-р и 10-р. Данное ходатайство и приложенные к нему документы приобщены к материалам дела.

Ходатайство «\_\_» подлежало отклонению, так как документов, подтверждающих совершение «\_\_» административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в материалы дела не представлены. В свою очередь, представленные «\_\_» документы не свидетельствует об отсутствии в действиях «\_\_» состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Кроме того, субъектами данного правонарушения являются должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов.

«\_\_» пояснил, что лицом, непосредственно занимавшимся размещением извещений о проведении открытого конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту домов в г. Ак-Довурак и в г. Кызыл является «\_\_».

Согласно статье 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. В соответствии с примечанием к данной статье 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.

Рассмотрев предоставленный служебный контракт «\_\_» с Агентством, и распоряжения Агентства, следует, что «\_\_» не является должностным лицом органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, не обладает полномочиями и функциями приведенными в примечании к статье 2.4 КоАП РФ.

Кроме того, Указом Главы Республики Тыва «\_\_» назначен на должность «\_\_».

Таким образом, «\_\_» совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Вина «\_\_» состоит в том, что «\_\_» не выполнил установленные требования Закона о защите конкуренции и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение норм установленных Законом о защите конкуренции, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «\_\_» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Агентства по жилищному и коммунальному хозяйству Республики Тыва, «\_\_».

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

В ходе рассмотрения дела установлены следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность: совершение лицом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ впервые, а также раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.2, 4.3, 4.5, 14.9, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ**:

1. Признать «\_\_» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Наложить на «\_\_» административный штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

 Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ - 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 РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

**Получатель**: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100).

**ИНН** 1701044223; **КПП** 170101001;

**Код бюджетной классификации:** 161 116 020100 1600 0140;

**Банк получателя**: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001; л/с 04121873000.

**ОКТМО**: 93701000;

**Назначение платежа**: 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.

**Идентификатор плательщика:** «\_\_\_»;

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ - сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ - неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев