

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 112-7.32.4ч.10/17

об административном правонарушении

01 февраля 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 112-7.32.4ч.10/17 от 18.12.2017 об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...>, в отношении ранее занимавшей должность заместителя Главы Пластовского городского поселения по вопросам жилищного коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи (далее – заместитель Главы) <...>, _____ года рождения, место рождения:

_____ /
зарегистрирован _____ по _____ адресу:

_____ /
паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан: _____, дата выдачи: _____

_____ /, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие <...>, которой разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ (протокол № 112-7.32.4ч.10/17 от 18.12.2017 исх. № 16831/07 от 18.12.2017, определение о продлении срока рассмотрения дела № 112-7.32.4ч.10/17 об административном правонарушении и о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 112-7.32.4ч.10/17 от 19.12.2017 исх. № 16927/07 от 19.12.2017), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с Распоряжением Администрации Пластовского городского

поселения о переводе работника на другую должность от 27.06.2008 № 09-ЛС <...> переведена на должность заместителя Главы с 01.07.2008.

В соответствии с пунктом 1.4 Должностной инструкции № 12 заместителя Главы, утвержденной Главой Пластовского городского поселения 18.11.2016 (далее – Должностная инструкция), заместитель Главы Пластовского городского поселения по вопросам жилищного, коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи в своей работе руководствуется Конституцией Российской Федерации, Федеральными законами, актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, актами законодательных и представительных органов власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления.

Из пункта 3.1.3 Должностной инструкции следует, что заместитель Главы обязан исполнять распоряжения, приказы и указания Главы Пластовского городского поселения, данные в пределах его полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

26.06.2017 Главой Пластовского городского поселения подписано Постановление Администрации Пластовского городского поселения № 389 «О проведении аукциона на право заключения гражданами договоров аренды земельных участков» (далее – Постановление № 389), которым принято решение о проведении торгов в форме аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельных участков, извещение № 110717/0260780/01 (далее – Аукцион, торги).

В соответствии с указанным Постановлением Администрации Пластовского городского поселения необходимо утвердить извещение о проведении Аукциона.

Следовательно, заместитель Главы обязана исполнить Постановление № 389 в части утверждения (подписания) извещения о проведении Аукциона в соответствии с действующим законодательством.

Таким образом, заместитель Главы <...> несет ответственность за подписываемые ею правовые акты.

<...>, исполняя обязанности заместителя Главы, 11.07.2017 утверждено извещение о проведении Аукциона.

Путем утверждения извещения о проведении Аукциона, не соответствующего действующему законодательству, <...> совершены действия, которые привели к нарушению установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, ввиду следующего.

Порядок организации и проведения аукциона на право заключения

договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, регулируется статьями 39.11, 39.12 ЗК РФ.

В печатном издании - газете «Знамя октября» от 08.07.2017 № 50 (9929) опубликовано извещение о проведении торгов.

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, 11.07.2017 размещено извещение о проведении торгов.

В соответствии с извещением о проведении торгов, дата начала приема заявок на участие в торгах – 12.07.2017, дата окончания приема заявок на участие в торгах – 10.08.2017, дата проведения Аукциона – 15.08.2017.

1. Статьей 39.11 ЗК РФ предусмотрен порядок подготовки и организации аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 21 статьи 39.11 ЗК РФ извещение о проведении аукциона должно содержать сведения, в том числе, о предмете аукциона (в том числе о местоположении, площади и кадастровом номере земельного участка), правах на земельный участок, об ограничениях этих прав, о разрешенном использовании и принадлежности земельного участка к определенной категории земель, а также о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения), о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения, и случаев проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории или ведения дачного хозяйства).

Кроме того, согласно подпункту 4 пункта 8 статьи 39.11 ЗК РФ земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности, не может быть предметом аукциона, если в отношении земельного участка отсутствуют сведения о технических условиях подключения (технологического присоединения) объектов к сетям инженерно-технического обеспечения, за исключением случаев, если в соответствии с

разрешенным использованием земельного участка не предусматривается возможность строительства зданий, сооружений, и случаев проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории или ведения дачного хозяйства.

В извещении о проведении Аукциона не содержатся сведения о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства, о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения.

Администрация в порядке части 15 статьи 8.1 Закона о защите конкуренции представила в Челябинское УФАС России документы и информацию о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства, о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения.

Однако представленные документы не были размещены вместе с извещением о проведении Аукциона на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru.

Таким образом, действия ранее занимавшей должность заместителя Главы <...> по утверждению извещения о проведении Аукциона, в котором отсутствуют сведения о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения, являются нарушением подпункта 4 пункта 21 статьи 39.11 ЗК РФ.

2. Условия договора, заключенного по результатам торгов в случае, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если это изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом (пункт 8 статьи 448 ГК РФ).

Согласно пункту 16 статьи 39.11 ЗК РФ по результатам аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, определяется ежегодный размер арендной платы.

Согласно пункту 5.1.1. проекта договора аренды земельного участка арендодатель имеет право вносить в договор необходимые изменения и дополнения в случае изменения соответствующих законодательных актов РФ, иных нормативных и правовых актов государственных органов или органов местного самоуправления в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Пунктом 6.1 проекта договора аренды установлено, что изменение условий договора, его расторжение допускается в случае несоблюдения сторонами требований, определенных разделами 1, 2, 3, 4, 5 настоящего договора, по соглашению сторон, в судебном порядке (или в ином порядке, предусмотренном договором) по требованию Арендодателя или Арендатора.

Цена договора – ежегодный размер арендной платы является существенным условием договора (пункт 12 статьи 22 ЗК РФ).

Таким образом, из буквального толкования указанных норм следует, что изменения могут касаться любых условий договора аренды земельного участка, в том числе имевших существенное значение для определения цены на торгах.

Следовательно, действия ранее занимавшей должность заместителя Главы <...> по утверждению извещения о проведении Аукциона, неотъемлемой частью которого является проект договора аренды земельного участка, в котором установлена возможность внесения любых изменений и дополнений в случае изменения законодательства Российской Федерации, могут повлиять на условия договора, имеющие существенное значение, и являются нарушением пункта 8 статьи 448 ГК РФ, пункта 16 статьи 39.11 ЗК РФ.

3. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом (пункт 7 статьи 448 ГК РФ).

Однако проект договора аренды земельного участка содержит такие условия как:

- право арендатора на передачу прав и обязанностей по договору аренды земельного участка третьему лицу, в том числе отдать арендные права земельного участка в залог и внести их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственного товарищества или общества либо паевого взноса в производственный кооператив в пределах срока действия договора аренды только с письменного согласия Арендодателя (пункт 5.3.4);

- право арендатора на передачу арендованного земельного участка в субаренду в пределах срока договора аренды земельного участка с предварительного письменного согласия Арендодателя. На субарендаторов распространяются все права арендаторов земельных участков (пункт 5.3.5).

Таким образом, проектом договора аренды земельного участка установлена возможность передачи земельного участка в субаренду, а также уступки права, что не допускается действующим законодательством.

Следовательно, действия ранее занимавшей должность заместителя Главы <...> по утверждению извещения о проведении Аукциона, неотъемлемой частью которого является проект договора аренды земельного участка, в котором установлена возможность передачи земельного участка в субаренду, а также уступки права, являются нарушением пункта 7 статьи 448 ГК РФ.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье, под должностным лицом в КоАП РФ 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. 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 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

На рассмотрение настоящего дела <...>, извещенная надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела (отчет об отслеживании отправок с официального сайта Почты России с отметкой об истечении срока хранения – 28.01.2018) не явилась, ходатайств и отводов не заявляла, пояснений не представила.

В соответствии с пунктом 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 N 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Объектом правонарушения по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляют нарушения порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ранее занимавшей должность заместителя Главы <...>, выразилась в нарушении указанным должностным лицом предусмотренных пунктом 16, подпунктом 4 пункта 21 статьи 39.11, пунктом 1 статьи 39.12 ЗК РФ, пунктами 7, 8 статьи 448 ГК РФ требований при организации и проведении торгов.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

С субъективной стороны правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Вина ранее занимавшей должность заместителя Главы <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при утверждении извещения о проведении Аукциона, не соответствующего требованиям действующего законодательства.

При утверждении извещения о проведении Аукциона ранее занимавшая должность заместителя Главы <...> должна была исследовать вопрос о соответствии подписываемого документа требованиям действующего законодательства.

<...> при утверждении извещения о проведении Аукциона должна была принять все возможные меры по недопущению нарушения, в том числе могла высказать возражения, отказаться от подписания (утверждения), принять меры по приведению его в соответствие с требованиями действующего законодательства и т.д.

В материалы дела об административном правонарушении документов и сведений, подтверждающих, что <...> были приняты возможные меры по недопущению нарушения, не представлено.

Утверждение извещения о проведении Аукциона, не соответствующего требованиям действующего законодательства, привело к нарушению порядка организации и проведения Аукциона.

Таким образом, ранее занимавшая должность заместителя Главы <...> в силу возложенных на нее обязанностей должна была осознавать, что ее действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, могла предвидеть наступление вредных последствий.

Исходя из изложенного, < ... > несет ответственность за допущенное нарушение.

Таким образом, в действиях ранее занимавшей должность заместителя Главы <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при организации и проведении Аукциона ввиду утверждения извещения о проведении Аукциона, не соответствующего требованиям действующего законодательства, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Местом совершения заместителем Главы <...> административного правонарушения является: ул. Правды, д. 2а, г. Пласт, Челябинская область; временем совершения административного правонарушения – 11.07.2017.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 112-7.32.4ч.10/17 об административном правонарушении, извещением о проведении Аукциона, а также другими материалами дела.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление) 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.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публичных правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, исполнение предписания, отсутствие достаточного опыта работы по проведению торгов, неверное понятие и трактовка закона, возмещение причиненного ущерба, также не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое правонарушение в качестве малозначительного.

Должностное лицо антимонопольного органа, всесторонне, полно, объективно и своевременно выяснив обстоятельства настоящего дела об административном правонарушении, приходит к выводу об отсутствии обстоятельств, исключающих производство по настоящему делу.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела учтены личность правонарушителя, совершение подобного административного правонарушения впервые, отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность. Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

Комиссией Челябинского УФАС России принято решение по жалобе № 55-07-18.1/17, которым установлен факт нарушения порядка организации и проведения торгов (исх. № 10109/07 от 21.08.2017) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Датой совершения административного правонарушения является 11.07.2017, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности <...> на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л :

1. Признать ранее занимавшую должность заместителя Главы <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Привлечь ранее занимавшую должность заместителя Главы <...> к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

Согласно части 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета. КБК 16111602010016000140, ОКТМО 75648000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) **надлежащим образом заверенные копии** платежных документов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) указанной статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, 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 до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

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.