

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск
Дело №

21.10.2019
866/2019

055/04/7.32.4-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев постановление заместителя прокурора Октябрьского административного округа города Омска о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 07.10.2019 в отношении должностного лица бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский драматический театр «Галёрка» (далее – БУК «Омский драматический театр «Галёрка», Учреждение) – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> по части 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...>, действующего на основании приказа художественного руководителя БУК «Омский драматический театр «Галёрка» № 1707/01 от 17.07.2019;

в присутствии старшего помощника прокурора Октябрьского административного округа города Омска – <...> (служебное удостоверение ТО № 203701 от 07.08.2015),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Октябрьского административного округа города Омска проведена проверка соблюдения БУК «Омский драматический театр «Галёрка» законодательства о собственности при исполнении договора

аренды, заключенного по итогам открытого аукциона.

Частью 2 статьи 15 Конституции Российской Федерации установлено, что органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

Согласно части 1 статьи 296 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) учреждение и казенное предприятие, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственника этого имущества.

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

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

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

Согласно пункту 108 Правил № 67 документация об аукционе разрабатывается организатором аукциона, специализированной организацией и утверждается организатором аукциона.

Подпунктом 16 пункта 114 Правил № 67 установлено, что документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать, в том числе, указание на то, что при заключении и исполнении договора изменение условий договора, указанных в документации об аукционе, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Прокуратурой Октябрьского района города Омска установлено, что

13.05.2019 по результатам аукциона Учреждением заключен договор аренды №080419/32731192/01/01. Для цели организации питания ООО «Театральное» передано в пользование сроком на 2 года помещение площадью 75,95 кв.м., расположенное в здании БУК «Омский драматический театр «Галёрка» по адресу: г. Омск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 236.

Из пункта 3.2 договора № 080419/32731192/01/01 от 13.05.2019 следует, что арендная плата по договору производится ежемесячно.

Согласно пункту 28 документации об аукционе на право заключения договора аренды части нежилого помещения, находящегося в собственности Омской области по адресу: г. Омск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 236, изменение условий договора, указанных в документации об аукционе, при заключении и исполнении договора по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Вместе с тем, Учреждением 01.08.2019 с ООО «Театральное» было заключено дополнительное соглашение № 1 к договору № 080419/32731192/01/01 от 13.05.2019 (далее – дополнительное соглашение № 1).

В силу пункта 3.3 дополнительного соглашения № 1 в связи с закрытием театрального сезона 2018–2019 года арендная плата, указанная в пункте 3.2 договора № 080419/32731192/01/01 от 13.05.2019, за месяц август текущего года арендатором не уплачивается.

Таким образом, Учреждением, являющимся стороной договора, при его исполнении допущено изменение существенных условий договора, установленных в документации о проведении аукциона, проекте договора, по соглашению сторон, что прямо запрещено подпунктом 16 пункта 114 Правил № 67.

Изменение организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продавцом государственного или муниципального имущества, а также лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 КоАП РФ, является административным правонарушением и влечет административную ответственность по части 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

По факту данного административного правонарушения заместителем прокурора Октябрьского округа города Омска 07.10.2019 вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении, предусмотренном частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в

отношении должностного лица Учреждения – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление заместителя прокурора Октябрьского округа города Омска было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...>.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 10.10.2019 № 055/04/7.32.4-866/2019.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 21.10.2019 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 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. Под должностным лицом в соответствии с КоАП РФ следует понимать лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

Согласно приказу художественного руководителя БУК «Омский драматический театр «Галёрка» «О возложении обязанностей» № 1707/01 от 17.07.2019 на период отсутствия художественного руководителя Учреждения с 20.07.2019 по 23.08.2019 обязанности художественного руководителя с правом подписи всех документов возложены на заместителя художественного руководителя по безопасности <...>.

В соответствии с подпунктами 1,8 пункта 5.6 Устава БУК «Омский драматический театр «Галёрка» от 05.07.2017 (далее – Устав) при осуществлении трудовой функции художественный руководитель Учреждения действует без доверенности от имени Учреждения, действует в интересах Учреждения добросовестно и разумно.

Установлено, что дополнительное соглашение № 1 подписано заместителем художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...>.

Таким образом, <...> в силу статьи 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом, в нарушение требований подпункта 16 пункта 114 Правил № 67 совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрено частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Указанное должностное лицо Учреждения при исполнении своих служебных обязанностей не приняло должных мер к соблюдению законодательных и нормативных правовых актов. Материалы дела № 055/04/7.32.4-866/2019 свидетельствуют о том, что должностное лицо Учреждения – заместитель художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> имел возможность надлежащим образом исполнить нормы Правил № 67, однако не принял должных мер к соблюдению указанных норм, результатом чего явилось совершение административного правонарушения.

Административное дело № 055/04/7.32.4-866/2019 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

В материалы дела № 055/04/7.32.4-866/2019 должностным лицом Учреждения представлены письменные объяснения, из которых следует, что <...> вину в совершении административного правонарушения признает в полном объеме, в содеянном раскаивается.

Должностное лицо Омского УФАС России, рассмотрев материалы административного дела, сделало следующие выводы.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение Учреждением подпункта 16 пункта 114 Правил № 67, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> состоит в изменении организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его исполнении, установленных в документации о таких торгах, проекте договора, по соглашению сторон.

Вина должностного лица Учреждения – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается находящимися в материалах дела № 055/04/7.32.4-866/2019 доказательствами:

- распоряжениями Министерства имущественных отношений Омской области № 23-р от 17.01.2019, № 300-р от 20.02.2019;
- извещением и документацией об аукционе на право заключения договора аренды части нежилого помещения, находящегося в собственности Омской области по адресу: г. Омск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 236;
- договором аренды № 080419/32731192/01/01 от 13.05.2019;
- дополнительным соглашением № 1 от 01.08.2019 к договору аренды № 080419/32731192/01/01 от 13.05.2019;
- приказом художественного руководителя БУК «Омский драматический театр «Галёрка» «О возложении обязанностей» № 1707/01 от 17.07.2019;
- Уставом;
- постановлением заместителя прокурора Октябрьского административного округа города Омска от 07.10.2019 и другими материалами административного дела.

Доказательств того, что заместителем художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, а также доказательств наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению означенным должностным лицом подпункта 16 пункта 114 Правил № 67, в материалы дела не представлено.

21.10.2019 при рассмотрении административного дела <...> было заявлено устное ходатайство о снижении размера административного штрафа в соответствии с частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ, с учетом обстоятельства, смягчающего административную ответственность, <...> пояснил, что в настоящее время он является опекуном недееспособного гражданина. В подтверждение чего <...> представлены копии решения Ленинского районного суда города Омска от 02.06.1994 по делу № 2-790 о признании гражданина недееспособным, постановления главы Администрации Ленинского района города Омска № 816 от 28.07.1994 о назначении опекунства. Кроме того, <...> представлена копия удостоверения о том, что он является ветераном боевых действий.

Согласно части 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для должностных лиц – не менее пятидесяти тысяч рублей.

В силу части 2.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 2.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для граждан или должностных лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Согласно части 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ минимальный размер административного штрафа для должностного лица составляет двадцать тысяч рублей, что менее пятидесяти тысяч рублей.

В связи с чем, часть 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ, предусматривающая возможность снижения должностному лицу размера административного штрафа ниже низшего предела, в рассматриваемом случае не может быть применена.

Объективная сторона правонарушения выражается изменении организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его исполнении, установленных в документации о таких торгах, проекте договора, по соглашению сторон.

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется тем, что должностное лицо должно было осознавать противоправность своего поведения по нарушению требований действующего законодательства и предвидеть возможность вредных последствий в виде наступления административной ответственности.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, произошло 01.08.2019 (время совершения административного правонарушения), по месту нахождения БУК «Омский драматический театр «Галёрка»: ул. Богдана Хмельницкого, д. 236, г. Омск, 644021 (место совершения административного правонарушения).

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

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, признается раскаяние в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном и финансовом положении <...> представлено не было.

При назначении административного наказания должностному лицу Учреждения – заместителю художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> учитываются характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном и финансовом положении данного должностного лица, наличие одного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...>.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на должностное лицо Учреждения – заместителя художественного руководителя по безопасности БУК «Омский драматический театр «Галёрка» <...> административного штрафа.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 26.1, 29.9, 29.10, 2.1, 3.2, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, 4.5 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

1. Признать заместителя художественного руководителя по безопасности бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский драматический театр «Галёрка» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить заместителю художественного руководителя по безопасности бюджетного учреждения культуры Омской области «Омский драматический театр «Галёрка» <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки,

предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

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

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по следующим реквизитам:**

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № 055/04/7.32.4-866/2019.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения об УИН <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления
<...>