

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 846/04

об административном правонарушении

29 февраля 2016 года
Дону

г. Ростов-на-

Я, заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) Коренченко К.А., рассмотрев протокол и материалы дела № 846/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Б., замещавшего в 2012-2013 году должность Мэра г. Азова (персональные данные),

в отсутствие Б., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения административного дела,

в присутствии представителя по доверенности - П.,

УСТАНОВИЛ:

Ростовским УФАС России 19.06.2015 г. вынесено постановление 846/04, согласно которому Б. признан виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ, и ему назначено наказание в виде административного штрафа в размере 16000 рублей.

Б. обжаловал постановление 846/04 в Азовский городской суд Ростовской области.

Решением Азовского городского суда Ростовской области от 12.10.2015 г. по делу № 12-329/2015, оставленным без изменения решением Ростовского областного суда от 21.12.2015 г. по делу № 11-1153/15, постановление 846/04 отменено, административное дело возвращено в Ростовское УФАС России на новое рассмотрение.

Согласно решению Азовского городского суда Ростовской области в протоколе об административном правонарушении и в постановлении по делу № 846/04 не указано место совершения административного правонарушения, а также точное время совершения административного правонарушения.

Настоящее постановление вынесено повторно с учетом решения Азовского городского суда Ростовской области от 12.10.2015 г. по делу № 12-329/2015.

В рамках исполнения Перечня поручений Президента РФ от 31.05.2013 г. № Пр-1479, поручения руководителя ФАС России от 07.08.2013 г. № ИА/30892/13 Ростовским УФАС России осуществлен мониторинг соблюдения органами местного

самоуправления положений ЖК РФ, предусматривающих проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в случае, если в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома.

Ростовским УФАС России установлено, что Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области РФ в период 2012-2013 г.г. были выданы разрешения на ввод в эксплуатацию следующих объектов (многоквартирных домов) на территории г. Азова:

- 18.05.2012 г. ООО «Усстрой» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. К. Либкнехта, 66 в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/11;

- 28.09.2012 г. ООО «Завод Донпрессмаш» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, пр. З. Космодемьянской, 72-а в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/28;

- 26.04.2013 г. ООО «Усстрой» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Красногородская, 36 в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/09;

- 29.07.2013 г. ЖСК «Азовстройинвест» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Дзержинского, 47-а в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/20.

При этом, как следовало из ответа Администрации г. Азова от 30.09.2013 г. (вх. № 16279 от 01.10.2013 г.), конкурсы по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами не проводились.

На основании изложенного Ростовским УФАС России были возбуждены дела №№ 86/04-89/04 по признакам нарушения Администрацией г. Азова части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

1. В ходе рассмотрения дел № 86/04 и № 87/04 Комиссией Ростовского УФАС России было установлено:

В соответствии со [статьей 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из перечисленных в данной [норме](#) Закона способов управления многоквартирным домом. Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме. Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

Федеральным [законом](#) от 04.06.2011 N 123-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации", вступившим в законную силу 18.07.2011, [статья 161](#) ЖК РФ дополнена [частью 13](#), согласно которой **в течение десяти рабочих дней со дня выдачи** в порядке,

установленном законодательством о градостроительной деятельности, **разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома** орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит в соответствии с [частью 4 настоящей статьи](#) открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления данным домом.

В свою очередь, согласно [части 4 статьи 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

В настоящее время применяются [Правила](#) проведения органами местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 N 75 (далее - Правила N 75).

В соответствии с [пунктом 4](#) Правил N 75 конкурс проводится на основе принципов создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестной конкуренции; эффективного использования средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступности информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

Материалами дела № 86/04 установлено, что 18.05.2012 года Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области Российской Федерации ООО «Усстрой» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. К. Либкнехта, 66 в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/11.

Следовательно, Администрация г. Азова должна была в течение десяти рабочих дней со дня выдачи указанного разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, а именно, в срок **с 21.05.2012 г. по 04.06.2012 г.** провести открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. К. Либкнехта, 66.

Однако, указанный конкурс в установленный ЖК РФ срок Администрацией г. Азова проведен не был.

Материалами дела № 87/04 установлено, что 28.09.2012 года Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области Российской Федерации ООО «Завод Донпрессмаш» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, пр. З. Космодемьянской, 72-а в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/28.

Следовательно, Администрация г. Азова должна была в течение десяти рабочих

дней со дня выдачи указанного разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, а именно, в срок **с 01.10.2012 г. по 15.10.2012 г.** провести открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: Ростовская область, г. Азов, пр. З. Космодемьянской, 72-а.

Однако, указанный конкурс в установленный ЖК РФ срок Администрацией г. Азова проведен не был.

2. В ходе рассмотрения дел № 88/04 и № 89/04 Комиссией Ростовского УФАС России было установлено:

Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 38-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации", вступившим в законную силу 19.04.2013 г., в часть 13 статьи 161 ЖК РФ внесены изменения, согласно которым: в течение двадцати дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома орган местного самоуправления размещает извещение о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации на официальном сайте в сети "Интернет" и не позднее чем **в течение сорока дней со дня размещения** такого **извещения** проводит в соответствии с частью 4 настоящей статьи открытый конкурс.

Материалами дела № 88/04 установлено, что 26.04.2013 года Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области Российской Федерации ООО «УССТРОЙ» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Красногородская, 36 в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/09.

Следовательно, Администрация г. Азова должна была в течение двадцати дней со дня выдачи указанного разрешения на ввод объекта в эксплуатацию разместить извещение о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Красногородская, 36, и не позднее чем в течение сорока дней со дня размещения такого извещения, а именно, в срок **с 17.05.2013 г. по 26.06.2013 г.** провести указанный конкурс.

Однако, указанный конкурс в установленный ЖК РФ срок Администрацией г. Азова проведен не был.

Материалами дела № 89/04 установлено, что 29.07.2013 года Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области Российской Федерации ЖСК «Азовстройинвест» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Дзержинского, 47-а в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/20.

Следовательно, Администрация г. Азова должна была в течение двадцати дней со дня выдачи указанного разрешения на ввод объекта в эксплуатацию разместить извещение о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Дзержинского, 47-а, и не позднее чем в течение сорока дней со дня размещения такого извещения, а именно, в срок **с 19.08.2013 г.**

по 28.09.2013 г. провести указанный конкурс.

Однако, указанный конкурс в установленный ЖК РФ срок Администрацией г. Азова проведен не был.

Вместе с тем, в силу [ч. 1 ст. 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из данного [положения](#) следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении [ч. 1 ст. 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008)

Таким образом, не проведение в случаях, предусмотренных жилищным законодательством, открытого конкурса, подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса могут быть выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов собственников помещений в многоквартирных домах, а также хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке - рынке управления многоквартирными домами. (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 09.12.2014 г. по делу N А53-7731/2014, Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 г. по делу N А53-7731/2014; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу N А79-2306/2013; Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 26.06.2013 по делу N А82-6977/2012; Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2013 по делу N А79-2306/2013).

На основании изложенного, Комиссия Ростовского УФАС России по рассмотрению дел № 86/04-89/04 пришла к выводу о том, что в действиях Администрации г. Азова, выразившихся в не проведении в установленный ЖК РФ срок открытых конкурсов по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, расположенными по адресам: ул. К. Либкнехта, 66, пр. З. Космодемьянской, 72-а, ул. Красногородская, 36, ул. Дзержинского, 47-а в г. Азове после выданного в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, содержится нарушение ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства РФ, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.9 КоАП РФ.

В силу ч. 1 ст. 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, 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, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

В силу ст. 2.4. КоАП РФ должностное лицо - 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 органах местного самоуправления.

В соответствии с этой же статьей должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» должностное лицо местного самоуправления – выборное либо заключившее контракт (трудовой договор) лицо, наделенное исполнительно-распорядительными полномочиями по решению вопросов местного значения и (или) по организации деятельности местного самоуправления.

Согласно ст. 28 Устава муниципального образования "Город Азов", осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъекта Российской Федерации, обеспечивает Мэр г. Азова.

С 2011 года по 2014 год Мэром г. Азова являлся Б.

Указанные обстоятельства послужили поводом для составления 29.01.2016 г. в отношении Б. протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Протокол составлен в отсутствие надлежащим образом уведомленного Б.

Согласно письменным пояснениям Б., Б. своей вины не признает, и полагает, что полномочия по проведению вышеуказанных конкурсов были, согласно Распоряжениям Мэр г. Азова от 28.01.2009 г. № 19 и от 31.05.2013 г. № 128, возложены на его заместителей.

Однако, Распоряжение Мэра г. Азова от 28.01.2009 г. № 19 и Распоряжение Мэра г. Азова от 31.05.2013 г. № 128 не содержат в себе указаний на возложение обязанностей по проведению конкурсов по отбору управляющих организаций для управления МКД на заместителей Главы Администрации г. Азова. В то время как ст. 28 Устава определяет, что Мэр г. Азова обеспечивает осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий.

Определением о назначении рассмотрения дела № 846/04 об административном правонарушении рассмотрение дела назначено на 29.02.2016 г. в 16 час. 00 мин.

Б. на рассмотрение административного дела № 846/04 не явился, настоящее дело рассмотрено в его отсутствие, но в присутствии представителя по доверенности – П.

Изучив материалы настоящего дела, прихожу к следующим выводам:

В силу ст. 2.4. КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно ст. 28 Устава муниципального образования "Город Азов", осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъекта Российской Федерации, обеспечивает Мэр г. Азова.

Материалами дела установлено, что Администрацией г. Азова не проведены в установленный ЖК РФ срок открытые конкурсы по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, расположенными по адресам: ул. К. Либкнехта, 66, пр. 3. Космодемьянской, 72-а, ул. Красногородская, 36, ул. Дзержинского, 47-а в г. Азове после выданного в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, что является нарушением ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

При этом, на момент не проведения вышеуказанных открытых конкурсов, а именно в следующие периоды: с 21.05.2012 г. по 04.06.2012 г. (МКД по адресу ул. К.Либкнехта, 66); с 01.10.2012 г. по 15.10.2012 г. (МКД по адресу пр. 3. Космодемьянской, 72-а); с 17.05.2013 г. по 26.06.2013 г. (МКД по адресу ул. Красногородская, 36); с 19.08.2013 г. по 28.09.2013 г. (МКД по адресу ул. Дзержинского, 47-а), Мэром г. Азова являлся Б.

Таким образом, Б., являвшийся в 2012-2013 годах Мэром г. Азова, не организовав проведение открытых конкурсов по отбору организаций для управления многоквартирными домами, расположенными по адресам: ул. К. Либкнехта, 66, пр. 3. Космодемьянской, 72-а, ул. Красногородская, 36, ул. Дзержинского, 47-а в г. Азове в периоды с 21.05.2012 г. по 04.06.2012 г.; с 01.10.2012 г. по 15.10.2012 г.; с 17.05.2013 г. по 26.06.2013 г.; с 19.08.2013 г. по 28.09.2013 г. соответственно, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Поскольку совершенное административное правонарушение неразрывно связано с местом работы и выполнением должностных обязанностей Б., **местом совершения административного правонарушения является г. Азов.**

Факт совершения административного правонарушения Б. подтверждается протоколом по делу № 846/04 об административном правонарушении от 29.11.2016 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения Б к административной ответственности, установленной ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2. КоАП РФ, не установлено; при этом Б. ранее привлекался к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ (Постановление № 1729/04 от 11.12.2014 г.), что может быть рассмотрено как обстоятельство, отягчающее административную ответственность.

Также материалы дела не свидетельствуют о малозначительности допущенного правонарушения.

Руководствуясь ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Б., замещавшего должность Мэра г. Азова в 2012-2013 гг., виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 16 000 (шестнадцать тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП.

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

Согласно Федеральному закону от 01.12.2014 г. № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», а также Приказу Минфина России от 01.07.2013 г. № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушения антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке

финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Расчетный счет: № 40101810400000010002 в Отделении Ростова-на-Дону, г. Ростов-на-Дону;

БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП 616301001

Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 846/04 от 29.02.2016 г.

Код сбора: 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 60701000.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: 8 (863) 240-85-88.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 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 –

начальник отдела контроля органов власти

К.А. Коренченко

