

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О назначении административного наказания

г. Омск Дело №

11.07.2017 АП-33-2017/05

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-33-2017/05, возбужденного в отношении должностного лица – директора общества с ограниченной ответственностью «<...>» (ИНН 5534021221, КПП 553401001, ОГРН 1105509000354, по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ,

в отсутствие должностного лица ООО «>...» – директора ООО «...>» <...> надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

в присутствии защитника <...> - <...>действующей на основании доверенности

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

УСТАНОВИЛА:

Решением комиссии Омского УФАС России от 10.03.2017 по делу № 05-04/11-2016 действия Администрации и ООО «...>», выразившиеся в заключении договоров № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015 о передаче в аренду объектов теплоснабжения, находящихся в собственности Таврического муниципального района Омской области, без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые могут привести к ограничению доступа к получению права аренды на указанное имущество иных хозяйствующих субъектов и, как следствие, ограничению доступа на рынок услуг теплоснабжения, признаны нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Из материалов дела № 05-04/11-2016 следует, что 30.09.2015 г. между Администрацией (арендодатель), муниципальным учреждением «Центр обеспечения учреждения в сфере образования» (балансодержатель) и ООО «Расчетный центр» (арендатор) заключен договор аренды муниципального имущества № 15/07 (далее - договор от 30.09.2015 г. № 15/07).

Согласно пункту 1.1 договора от 30.09.2015 г. № 15/08 во временное пользование ООО «...» для осуществления хозяйственной деятельности по теплоснабжению на территории Таврического муниципального района Омской области передано следующее муниципальное имущество:

- одноэтажное выполненное из ж/бетонных блоков здание котельной с холодной пристройкой общей площадью 34,20 кв.м, расположенное по адресу: Омская область. Таврический район, д. Новобелозеровка, ул. Центральная, 22 Б;

- здание котельной площадью 24,8 кв.м, расположенное по адресу: Омская область, Таврический район, аул Коянбай, пер. Зеленый, 1.

Срок действия договора установлен с 30.09.2015 г. по 28.09.2016 (пункт 2.1 договора от 30.09.2015г. № 15/07).

Установлено, что вышеуказанное недвижимое имущество относится к объектам теплоснабжения, принадлежит на праве собственности Таврическому муниципальному району Омской области, срок ввода в эксплуатацию указанного имущества превышает пять лет.

30.09.2015 г. между Администрацией (арендодатель), муниципальным учреждением «Центр обеспечения учреждения в сфере образования», общеобразовательным учреждением «Копейкинская школа» Таврического района Омской области, общеобразовательным учреждением «Новоуральская школа» Таврического района Омской области (балансодержатели) и ООО «Расчетный центр» (арендатор) заключен договор аренды муниципального имущества № 15/08 (далее - договор от 30.09.2015 г. № 15/08).

Согласно пункту 1.1 договора от 30.09.2015 г. № 15/08 во временное пользование ООО «Расчетный центр» для осуществления хозяйственной деятельности по теплоснабжению на территории Таврического муниципального района Омской области передано следующее муниципальное имущество (Приложение № 1 к договору № 15/08):

№ п/п	Наименование, год выпуска	№ п/п	Наименование, год выпуска
1	Автомат ММГАК (1990)	22	Насосный агрегат (2009)
2	Насос консольный (2013)	22	Насосный агрегат (2009)
3	Вентагрегат (2006)	23	Электродвигатель (2007)
4	Вентагрегат (2006)	24	Котел КВЖ 0,15 (2009)
5	Вентагрегат (2009)	25	Котел ТЛС-95 (2014)
6	Вентагрегат (2009)	26	Манометр ТМ-510Р.00 (2014)
7	Котел КВЖ 0,2 (2003)	27	Манометр АРПЗ Электроконтактный 1 шт. (2014)
8	Насос К 20-30 (2001)	28	Термометр, 3 шт. (2014)
9	Насосный агрегат (2004)	29	Насос (2009)
10	Насосный агрегат (1994)	30	Насос (2009)
11	Отопительный котел (2005)	31	Рубильник (2009)
12	Электродвигатель АИР (2011)	32	Котел КВЖ 0,08 (2009)
13	Электродвигатель (1988)	33	Котел КВЖ 0,08 (2005)
14	Дизель-генераторная установка АДТ-16-Т400-1РKYD (2013)	34	Манометр ТМ-510Р.00 2 шт. (2014)
15	Котел ТЛС-100 (2014)	35	Манометр АРПЗ электронный, 1 шт. (2014)
16	Манометр МЕ 48, 6шт. (2013)	36	Термометр, 3 шт. (2014)
17	Манометр АРПЗ Электроконтактный 1 шт. (2014)	37	Вентилятор центрального отопления (2004)
18	Термометр, 1 шт. (2013)	38	Насосный агрегат (2006)
19	Термометр, 2 шт. (2014)	39	Насос с электродвигателем (2011)
20	Вентилятор (2009)	40	Насосный агрегат (2006)
21	Насос (2009)	41	Котел КВЖ (2004)

Указанное имущество принадлежит на праве собственности Таврическому муниципальному району Омской области.

Срок действия договора установлен с 30.09.2015 г. по 18.09.2016 (пункт 2.1 договора от 30.09.2015г. № 15/08). Согласно приложению № 1 к договору от 30.09.2015г. № 15/08 в перечень оборудования, передаваемого в аренду входит муниципальное имущество разных годов выпуска (с 1988 по 2014 гг.).

Передаваемое в аренду по договорам № 15/07 и № 15/08 имущество является объектами теплоснабжения. Оказание услуг теплоснабжения невозможно без наличия источников тепловой энергии, технологически соединенных тепловыми сетями с теплопотребляющими установками.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федеральную закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты теплоснабжения, отдельные объекты таких систем.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

Частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении четко установлено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется **только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях**, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

При этом частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством градостроительной деятельности).

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения и подлежащими исполнению органами местного самоуправления, установлены порядок передачи прав владения и (или) пользования объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

На основании части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного

соглашения.

- нормы действующего законодательства четко устанавливают, что передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами, указанными в части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, предусмотренных Законом о теплоснабжении и Законом о концессионных соглашениях, допускается.

Учитывая, что срок ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, переданных Администрацией по договорам аренды № 15/07, № 15/08 ООО «Расчетный центр», превышает пять лет, Комиссия Омского УФАС России считает, что передача прав владения и (или) пользования такими объектами должна осуществляться исключительно по концессионным соглашениям.

Передача указанных объектов в аренду хозяйствующему субъекту без проведения конкурентных процедур препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для данного хозяйствующего субъекта преимущественные условия и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Заключение ООО «...» с Администрацией договоров № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015 о передаче в аренду объектов теплоснабжения, находящихся в собственности Таврического муниципального района Омской области, без проведения конкурентных процедур, создало преимущество ООО «...», ограничило доступ к получению права аренды на указанное имущество иных хозяйствующих субъектов и, как следствие, ограничило доступ на рынки услуг теплоснабжения.

Таким образом, ООО «...» и Администрация своими действиями, выразившимися в заключении договоров № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015, нарушили статью 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и **их должностные лица**, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи установлена административная ответственность.

Указанные обстоятельства явились основанием для составления протокола об административном правонарушении № АП-33-2017/05 в отношении должностного лица ООО «...» - <...>, совершившего административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

При рассмотрении настоящего административного дела 29.06.2017 г. уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела № АП-33-2017/05 были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случаях совершения им административного правонарушения в связи с

неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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

Согласно приказу (распоряжение) о приеме на работу № 109-к от 28.09.2012 Долгих Юрий Александрович принят на должность директора ООО «.....»

В соответствии с пунктом 1.6 Устава ООО «....» (редакция №3), утвержденного решением общего собрания учредителей (протокол № 161), Общество является юридическим лицом.

Согласно пункту 1.13 Устава основной целью Общества является извлечение прибыли от его деятельности.

В пункте 2.3 Устава указаны виды деятельности, которые осуществляет Общество, среди которых значится производство, передача и распределение пара и горячей воды (тепловой энергии).

Единоличным исполнительным органом Общества является директор (пункт 3.5 Устава).

Директор Общества без доверенности действует от имени Общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки (пункт 8 Устава).

Установлено, что договоры № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015 заключены ООО «....» в лице <...> ООО «....» в лице его директора <...>, заключив с Администрацией в нарушение требований Закона о защите конкуренции соглашения (договоры № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015), что могло привести к ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов к получению права аренды на муниципальное имущество, предназначенное для оказания коммунальных услуг, и, как следствие, могло привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции на рынках услуг теплоснабжения на территории Таврического муниципального района Омской области, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Оценив представленные в материалы административного дела документы, уполномоченное должностное лицо Омского УФАС России сделало следующие выводы.

Административное дело № АП-33-2017/05 возбуждено в соответствии с нормами Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Материалы дела № 05-04/11-16 свидетельствуют о том, что должностное лицо – директор ООО «....» имело возможность не нарушать нормы Закона о защите конкуренции, однако, не приняло должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица ООО «....» - состоит в несоблюдении предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции запрета на заключение соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, и не принятии мер по его соблюдению.

Вина должностного лица ООО «.....» - <....> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № АП-33-2017/05 доказательствами:

- решением Омского УФАС России № 05-04/11-16 от 10.03.2017;
- договорами № 15/07 и № 15/08 от 30.09.2015;
- Уставом Общества;
- приказом о приеме на работу № 109-к от 28.09.2012;

- протоколом об административном правонарушении № АП-33-2017/05 и другими материалами административного дела.

Доказательств того, что должностным лицом ООО «...» - <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, состоит в заключении должностным лицом ООО «<...>» — <...> с Администрацией в нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции ограничивающего конкуренцию соглашения (указано в пункте 1 решения от 10.03.2017 по делу № 05-04/11-16).

Административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, совершено 30.09.2015 (время совершения) в р.п. Таврическое, Таврический район, Омская область (место совершения данного административного правонарушения).

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

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность должностного лица – директора ООО «>...>» <...> предусмотренных статьей 4.2, статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

При назначении административного наказания должностному лицу – директору ООО «<...>» учтены смягчающие вину должностного лица обстоятельства:

- раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

- совершение административного правонарушения впервые.

При назначении административного наказания директору ООО «>...>» учтены, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ, характер совершенного им административного правонарушения, финансовое положение лица, привлекаемого к административной ответственности.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на должностное лицо – директора ООО «...» административного штрафа.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 14.32, 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 должностное лицо ООО (ИНН 5534021221, КПП 553401001, ОГРН 1105509000354 «...» – директора ООО «<...>» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу ООО «<...>» административное наказание по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ в виде административного штрафа **в размере 15 000 (пятнадцать 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 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-33-2017/05.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

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