

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 024/04/14.9.1-2063/2022

о назначении административного наказания

«17» октября 2022 года г. Красноярск

Заместитель руководителя Красноярского УФАС России, рассмотрев материалы дела № 024/04/14.9.1-2063/2022 об административном правонарушении в отношении Фоминых, занимавшего должность руководителя Департамента городского хозяйства Администрации города Красноярска, о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

в присутствии Фоминых А.А.,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «Приор» (вх. №3680 от 09.03.2021) в отношении действий Администрации города Красноярска, связанных с созданием муниципального бюджетного учреждения «Управление зеленого строительства» (далее – МБУ «УЗС») и предоставлением права осуществлять деятельность по озеленению территории г. Красноярска.

По результатам рассмотрения вышеназванного заявления было установлено следующее.

Распоряжением Администрации г. Красноярска от 01.12.2020 №28-ж создано МБУ «УЗС».

Согласно пункту 1 вышеуказанного Распоряжения Администрации г. Красноярска предметом и целями деятельности Учреждения определены: посадка зеленых насаждений, устройство газонов, цветников; реконструкция, капитальный ремонт,

высадка новых зеленых насаждений на различных объектах, включая скверы; уход за зелеными насаждениями (газоны, деревья, кустарники, цветники и т.д.); уход за малыми архитектурными формами (скамейки, урны, лестницы и т.д.); уход за дорожно-тропиночной сетью.

В соответствии с пунктом 2.1 Устава МБУ «УЗС», утвержденного распоряжением Администрации г. Красноярска от 08.12.2020 №165-гх, Учреждение создано для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации, Красноярского края, полномочий администрации г. Красноярска по озеленению территории города Красноярска, содержанию участков, занятых зелеными насаждениями (включая парки, скверы, бульвары и т.д.), закрепленные в установленном порядке за Учреждением.

Предметом деятельности Учреждения является оказание услуг и выполнение работ по озеленению территории города Красноярска, содержанию участков, занятых зелеными насаждениями (включая парки, скверы, бульвары и т.д.), закрепленные в установленном порядке за Учреждением (пункт 2.2 Устава).

Для достижения указанных целей Учреждение осуществляет следующие основные виды деятельности: посадка зеленых насаждений, устройство газонов, цветников; реконструкция, капитальный ремонт, высадка новых зеленых насаждений на различных объектах, включая скверы; уход за зелеными насаждениями; уход за малыми архитектурными формами (скамейки, урны, лестницы и т.д.); уход за дорожно-тропиночной сетью.

Распоряжением Администрации г. Красноярска от 17.02.2021 №430-недв «О передаче движимого имущества в оперативное управление МБУ «УЗС» за МБУ «УЗС» закреплено нежилое сооружение – городское благоустройство у торгового центра (месторасположение: г. Красноярск, пр-т им. газеты «Красноярский рабочий», 120) площадью 49 895 кв. метров с реестровым номером ИНФ10665, балансовой стоимостью 40 221 878,00 рублей).

Согласно муниципальному заданию МБУ «УЗС» должно выполнять работы по озеленению и благоустройству г. Красноярска.

Категории получателей муниципальной услуги (работы) определены муниципальным заданием как физические лица, юридические лица, органы государственной власти, органы местного самоуправления.

В силу статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» бюджетное учреждение может быть создано субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Бюджетное учреждение осуществляет в соответствии с государственными (муниципальными) заданиями деятельность, связанную с выполнением работ, оказанием услуг, относящихся к его основным видам деятельности, в сферах, указанных в пункте 1 настоящей статьи.

Таким образом, через формирование муниципальных заданий решение вопросов местного значения осуществляется только на предоставление муниципальных услуг.

Согласно пункту 2 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» под муниципальной услугой, предоставляемой органом местного самоуправления, понимается деятельность по реализации функций органа местного самоуправления, которая осуществляется по запросам заявителей в пределах полномочий органа, предоставляющего муниципальные услуги, по решению вопросов местного значения, установленных в соответствии с Федеральным законом № 131-ФЗ уставами муниципальных образований.

Пунктом 3 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» определено, что заявителем в отношении предоставления муниципальных услуг является физическое или юридическое лицо (за исключением органов местного самоуправления) либо их уполномоченные представители, обратившиеся в орган, предоставляющий муниципальные услуги, с запросом о предоставлении муниципальной услуги, выраженным в устной, письменной или электронной форме.

Таким образом, бюджетное учреждение может быть создано органом местного самоуправления для выполнения муниципальных работ (услуг) физическим и юридическим лицам.

В соответствии с муниципальным заданием, утвержденным для МБУ «УЗС» на 2021 год, в качестве получателей муниципальной услуги (работы) указаны помимо физических и юридических лиц органы государственной власти и органы местного самоуправления.

При этом муниципальное задание не содержит муниципальной услуги (работы) для каких-либо категорий физических или юридических лиц, а включает исключительно работы по благоустройству и озеленению территории г. Красноярск – нежилого сооружения: городское благоустройство у торгового центра (месторасположение: г. Красноярск, пр-т им. газеты «Красноярский рабочий», 120) площадью 49 895 кв. метров с реестровым номером ИНФ10665, балансовой стоимостью 40 221 878,00 рублей.

Работы по озеленению и благоустройству мест общего пользования являются результатом и целью функционирования органов местного самоуправления, действующих в интересах всего населения муниципального образования город Красноярск.

Таким образом, работы, выполняемые МБУ «УЗС» в рассматриваемом случае, не могут быть признаны муниципальными услугами.

Поскольку организация благоустройства и озеленения территории г. Красноярск в соответствии с муниципальным заданием МБУ «УЗС» на 2021 год является потребностью органа местного самоуправления, а выполнение данных работ обеспечивается за счёт средств бюджета города Красноярск, то данные работы являются муниципальной нуждой.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд

в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»).

Статьей 8 ФЗ «О контрактной системе» установлен принцип обеспечения конкуренции, согласно которому контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, 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.

Действия Администрации г. Красноярска по созданию МБУ «УЗС» и наделение правом выполнять работы по озеленению и благоустройству территории г. Красноярска в нарушение действующего законодательства исключили необходимость проведения конкурентных процедур на право заключения контракта на выполнение соответствующих работ на муниципальном объекте – городское благоустройство у торгового центра (месторасположение: г. Красноярск, пр-т им. газеты «Красноярский рабочий», 120, площадью 49 895 кв. метров) в целях удовлетворения нужд муниципального образования г. Красноярск в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе».

В ходе рассмотрения обращения Красноярским УФАС России сделан запрос в адрес лиц, принимавших участие в аукционах на право заключения контракта на выполнение работ по благоустройству и озеленению на территории г. Красноярска.

Три хозяйствующих субъекта (ООО «КапиталСтрой (ИНН 2461030850), ООО СПК «Сфера» (ИНН 2462201273), ООО «Зеленые кварталы» (ИНН 2463249486)) сообщили о том, что являются участниками товарного рынка выполнения работ по благоустройству и озеленению на территории г. Красноярска и желают выполнять вышеуказанные работы на конкурентной основе.

В связи с выявлением в действиях Администрации г. Красноярска признаков нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») Красноярским УФАС России выдано предупреждение (№7959А от 27.05.2021) о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий нарушения в срок до 12.07.2021.

В связи с неисполнением вышеуказанного предупреждения в срок приказом

Красноярского УФАС России № 159 от 15.07.2021 было возбуждено дело №024/01/15-1887/2021.

По результатам рассмотрения дела №024/01/15-1887/2021 Комиссией Красноярского УФАС России 27 октября 2021 года вынесено решение о признании Администрации г. Красноярска, нарушившей пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в части создания муниципального бюджетного учреждения «Управление зеленого строительства» в целях выполнения работ по озеленению и благоустройству, являющихся муниципальной нуждой, утверждения муниципального задания и предоставления субсидии на выполнение вышеуказанных работ в нарушение требований действующего законодательства, что создает учреждению преимущественные (внеконкурентные) условия доступа и осуществления деятельности на рынке выполнения работ по благоустройству и озеленению территории г. Красноярска и приводит к созданию дискриминационных условий для иных хозяйствующих субъектов, действующих на вышеуказанном рынке (имеющих намерение войти на рынок), а также служит необоснованным препятствием доступа хозяйствующим субъектам (в том числе ООО «Зеленые кварталы», ООО СПК «Сфера», ООО «КапиталСтрой») на рынок выполнения работ по благоустройству и озеленению территории вследствие неорганизации процедуры закупки с целью удовлетворения муниципальной нужды по организации благоустройства и озеленению нежилого сооружения – городское благоустройство у торгового центра (месторасположение: г. Красноярск, пр-т им. газеты «Красноярский рабочий», 120, площадью 49 895 кв. метров).

Решение и выданное предписание по делу №024/01/15-1887/2021 подлежало судебной оценке в деле №А33-29385/2021. Решением Арбитражного суда Красноярского края от от 21.03.2022, Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от от 15.06.2022 и Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 28.09.2022 по делу № А33-22334/2021 решение и предписание Красноярского УФАС России по делу №024/01/15-1887/2021 от 27.10.2021 были признаны законными и обоснованными.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9. КоАП действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 КоАП, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа по делу, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, решение по делу №024/01/15-1887/2021 от 27.10.2021 о нарушении антимонопольного законодательства является поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении.

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Порядок подготовки и согласования правовых актов Администрации г. Красноярска определен Регламентом Администрации г. Красноярска, утвержденным постановлением Администрации г. Красноярска от 21.02.2005 №68 (далее – Регламент).

В силу пункта 42 Регламента подготовка проектов правовых актов осуществляется органами и должностными лицами администрации города, а также прокурором города Красноярска - разработчиками проектов правовых актов (далее также - разработчики). Порядок подготовки, оформления, согласования, регистрации и издания правовых актов администрации города установлен Инструкцией по делопроизводству.

В силу пункта 43 Регламента разработчики:

- создают проект правового акта на бумажном носителе и в системе электронного документооборота (подсистема "Правовые акты"), осуществляют его согласование и доработку по замечаниям (заключениям) согласующих органов и должностных лиц администрации города в порядке, установленном настоящим Регламентом и Инструкцией по делопроизводству;
- осуществляют приведение изданных правовых актов в соответствие с законодательством не позднее одного месяца со дня вступления в силу соответствующих нормативных правовых актов Российской Федерации, Красноярского края или правовых актов города, если иной срок не установлен такими актами;
- осуществляют приведение изданного правового акта в соответствие с законодательством не позднее одного месяца со дня удовлетворения администрацией города принесенного на него протеста, требования, представления прокурора.

В соответствии с письмом Администрации г. Красноярска (исх.№02-3305 от 08.04.2022, вх.№6571 от 13.04.2022) разработчиком проекта распоряжения администрации г. Красноярска от 01.12.2020 №28-ж является Департамент городского хозяйства администрации г. Красноярска. В момент совершения административного правонарушения должность руководителя Департамента городского хозяйства администрации г. Красноярска замещал Фоминых, что подтверждается распоряжением Главы города Красноярска от 24.08.2020 №210-р л/с «О переводе Фоминых».

В соответствии с должностной инструкцией, утвержденной Первым заместителем Главы города Красноярска от 24.08.2020, заместитель главы города - руководитель Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска: руководит деятельностью департамента городского хозяйства администрации города; издает распоряжения и несет ответственность за вопросы, находящиеся в его компетенции; согласовывает проекты постановлений, распоряжений, соглашений, договоров, подписываемых Главой города, подготовленные органами администрации города, а также согласовывает другие нормативно правовые документы администрации, по вопросам, находящимся в его компетенции.

Таким образом, Фоминых А.А. осуществлял в момент совершения административного правонарушения общее руководство и организацию деятельности Департамент городского хозяйства администрации г. Красноярска, являющегося разработчиком проекта распоряжения администрации г. Красноярска от 01.12.2020 №28-ж «О создании муниципального бюджетного учреждения города Красноярска «Управление зеленого строительства», в связи с чем несет персональную ответственность за деятельность возглавляемого органа администрации - Департамента городского хозяйства администрации г. Красноярска.

Таким образом, Фоминых А.А., замещающий должность руководителя Департамента городского хозяйства администрации г. Красноярска, совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП, которой предусмотрена ответственность должностных лиц за совершение административного правонарушения, заключающегося в принятии акта, совершении действий, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В связи с необходимостью вызова Фоминых А.А. для составления протокола об административном правонарушении, в адрес его регистрации по месту жительства и места работы были направлены уведомления (исх. № 10129 от 21.06.2022) о составлении протокола.

Факт направления уведомлений (исх. № 10129 от 21.06.2022) в адрес Фоминых А.А. подтверждается копией списка почтовых отправок №66 от 22.06.2022, отчетом об отслеживании отправления (трек номера 80097573680292, 80097573680285).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», уведомление о составлении протокола (исх. № 10129 от 21.06.2022), направленного на адрес места жительства, содержит статус на 24.07.2022 «Возврат из-за истечения срока хранения», на 15.07.2022 «Временное хранение».

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

При этом КоАП не содержит каких-либо ограничений, связанных с извещением лица

о месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в связи с этим оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи или доставки, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому такое извещение направлено.

Принимая во внимание установленные сроки вручения почтового отправления, с учетом сведений, содержащихся в отчете об отслеживании отправлений (уведомление о возврате почтового отправления обратно в адрес Красноярского УФАС России по истечении срока хранения), позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 24.1 постановления Пленума от 02.06.2004 № 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), антимонопольный орган пришел к выводу о том, что Фоминых А.Г. извещен надлежащим образом о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, однако, уклоняется от получения почтовой корреспонденции в целях препятствования составлению протокола об административном правонарушении и избежания административной ответственности.

Избранный способ направления соответствующего извещения согласуется с положениями части 1 статьи 25.15 КоАП.

Кроме того, Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», уведомление о составлении протокола (исх. № 10129 от 21.06.2022), направленного на адрес места работы, содержит статус на 30.06.2022 «Вручение адресату».

Таким образом, Фоминых А.А. надлежащим образом извещен о времени и месте составления протокола.

На составление протокола Фоминых А.А., уведомленный надлежащим образом о месте и времени составления протокола, не явился.

Протокол составлен в отсутствие Фоминых А.А., копия протокола направлена по адресу места жительства, по адресу места работы (исх. № 12521 от 04.08.2022).

Определением от 04.08.2022 рассмотрение дела №024/04/14.9.1-2063/2022 об административном правонарушении назначено на 17.08.2022.

Дело №024/04/14.9-2063/2022 рассмотрено 17.08.2022 в присутствии Фоминых А.А.

На рассмотрении дела Фоминых А.А. поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях (вх. № 14675 от 16.08.2022), ранее представленных в адрес Красноярского УФАС России, из которых следует, что Фоминых А.А. не согласен с вменяемым нарушением. Кроме того, Фоминых А.А. сообщил о том, что администрацией г. Красноярска подана кассационная жалоба по делу №А33-29385/2021 на решение Арбитражного суда Красноярского края от 21.03.2022 по делу №А33-29385/2021, на постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 15.07.2022 по тому же делу, которыми решение от 27.10.2021 по делу

№024/01/15-1887/2021, явившееся поводом для возбуждения настоящего дела, оставлено без изменения.

Определением от 17.08.2022 об отложении рассмотрения дела рассмотрение дела отложено на 16.09.2022, срок рассмотрения дела продлен до 17.09.2022.

Дело №024/04/14.9-2063/2022 рассмотрено 16.09.2022 в присутствии защитника Фоминых А.А. – Калужских Т.И. (Доверенность №138 от 15.09.2022).

Определением от 16.09.2022 об отложении рассмотрения дела рассмотрение дела отложено на 17.10.2022, срок рассмотрения дела продлен до 17.10.2022.

Дело №024/04/14.9-2063/2022 рассмотрено 17.10.2022 в присутствии Фоминых А.А. На рассмотрении дела Фоминых А.А. просил при принятии решения учесть, что он является безработным, постоянного источника дохода не имеет, на его иждивении находятся двое несовершеннолетних детей.

Исследовав представленные материалы дела №024/04/14.9-2063/2022 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

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

В соответствии со статьей 1.5. КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленном законом.

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

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.9 КоАП, объективной стороной данного административного правонарушения являются действия должностных лиц органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Объективная сторона правонарушения, совершенного Фоминых А.А. выражается в ненадлежащем исполнении служебных обязанностей (в которые входит общее руководство и организация деятельности Департамента городского хозяйства администрации г. Красноярск, являющегося разработчиком проекта распоряжения администрации г. Красноярск от 01.12.2020 №28-ж «О создании муниципального бюджетного учреждения города Красноярск «Управление зеленого строительства»), повлекших совершения действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, а именно создание МБУ «УЗС» в целях выполнения работ по озеленению и благоустройству, являющихся муниципальной нуждой, утверждения муниципального задания и предоставления субсидии на выполнение вышеуказанных работ в нарушение требований действующего законодательства, что создало учреждению преимущественные (внеконкурентные) условия доступа и осуществления деятельности на рынке выполнения работ по благоустройству и озеленению территории г. Красноярск и привело к созданию дискриминационных условий для иных хозяйствующих субъектов, действующих на вышеуказанном рынке (имеющих намерение войти на рынок), а также служило необоснованным препятствием доступа хозяйствующим субъектам (в том числе ООО «Зеленые кварталы», ООО СПК «Сфера», ООО «КапиталСтрой») на рынок выполнения работ по благоустройству и озеленению территории вследствие неорганизации процедуры закупки с целью удовлетворения муниципальной нужды по организации благоустройства и озеленению нежилого сооружения – городское благоустройство у торгового центра (месторасположение: г. Красноярск, пр-т им. газеты «Красноярский рабочий», 120, площадью 49 895 кв. метров).

Объектом данного правонарушения выступают общественные отношения, складывающиеся в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно: единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Субъектом ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП является должностное лицо органа местного самоуправления – Фоминых А.А., занимавший на момент совершения административного правонарушения должность руководителя Департамента городского хозяйства администрации г. Красноярск, что подтверждается распоряжением Главы города Красноярск от 24.08.2020 №210-р л/с «О переводе Фоминых А.А.».

Согласно статье 2.2 КоАП виновным в административном правонарушении признается лицо, которое совершило его умышленно или по неосторожности.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП, совершенного Фоминых А.А., характеризуется неосторожностью.

Неосторожность должностного лица подтверждается материалами дела, выражается в ненадлежащем исполнении должностным лицом своих обязанностей, заблуждением относительно правомерности совершаемых действий, которое привело к противоправным действиям.

Таким образом, в действиях Фоминых А.А. усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП, - действия должностных лиц органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, 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.

Факты нарушения удостоверяются: решением по делу №024/01/15-1887/2021 от 27.10.2021, материалами дела №024/01/15-1887/2021 от 27.10.2021, решением Арбитражного суда Красноярского края от 21.03.2022, постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 15.06.2022, постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 28.09.2022 по делу №А33-29385/2021.

Время и место совершения административного правонарушения: 01 декабря 2020 года, г. Красноярск, Красноярский край.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП; характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.9 КоАП; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП, не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный частями 1, 6 статьи 4.5 КоАП, не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен 4.3 КоАП, отсутствуют.

Смягчающим административную ответственность обстоятельствами в соответствии с частью 3 статьи 4.2 КоАП признается совершение административного правонарушения впервые.

Применение положений статьи 2.9 КоАП и освобождение Фоминых А.А. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу статьи 14.9 КоАП рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно при формальном наличии всех признаков состава правонарушения само по себе не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям по рассматриваемому правонарушению заключается как в наступлении негативных последствий: создании необоснованных преимущественных условий деятельности МБУ «УЗС», создании необоснованных препятствий доступа хозяйствующим субъектам (в том числе ООО «Зеленые кварталы», ООО СПК «Сфера», ООО «КапиталСтрой») на рынок выполнения работ по благоустройству и озеленению территории г. Красноярска, так и в ненадлежащем отношении Фоминых А.А. к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Согласно санкции части 1 статьи 14.9 КоАП (в ред. от 15.10.2020 № 341-ФЗ) совершение указанного административного правонарушения влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП (в ред. от 14.07.2022 № 290-ФЗ) за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей,

объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Административное правонарушение, совершенное Фоминых А.А. не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП.

Ранее Фоминых А.А. по статье 14.9 КоАП к ответственности не привлекался.

Кроме того, в совершенном Фоминых А.А. правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь статьями 3.4, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.3, 14.9, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Фоминых Алексея Александровича виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП.

2. Назначить Фоминых Алексею Александровичу административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП, может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

