

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

12.12.2016

АП-52-2016/05

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 и.о. прокурора Кормиловского района Омской области о возбуждении производства об административном правонарушении от 24.11.2016 и материалы дела об административном правонарушении № АП-52-2016/05 в отношении должностного лица – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в присутствии Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> (<...>),

в отсутствие защитника Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...>,

в отсутствие представителя прокуратуры Кормиловского района Омской области, руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив Главе Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Кормиловского района Омской области проведена проверка соблюдения требований законодательства Российской Федерации о теплоснабжении, законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях в деятельности Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области (ул. Ленина, д. 12, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область), по результатам которой установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 15 Конституции Российской Федерации органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской

Федерации и законы.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского поселения относится организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Объектами концессионного соглашения являются, в том числе объекты коммунальной инфраструктуры (пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Федеральный закон № 115-ФЗ).

В соответствии со статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Федеральный закон № 190-ФЗ) 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.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Федерального закона № 190-ФЗ 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.

Проверка показала, что часть строения – мини-котельная общей площадью 14,9 кв. м, литера А1, расположенная по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, на основании свидетельства о государственной регистрации права от 29.08.2007 принадлежит на праве собственности Кормиловскому городскому поселению Кормиловского муниципального района Омской области.

Согласно техническому паспорту нежилого строения – мини-котельной, расположенной по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, датой ввода в эксплуатацию указанного объекта является 2000 год.

Вместе с тем, невзирая на положения части 3 статьи 28.1 Федерального закона № 190-ФЗ, указанный объект на основании Постановления Администрации

Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области от 28.08.2015 № 281, акта приема-передачи объектов от 28.08.2015 был передан в хозяйственное ведение МУП «Кормиловский Водоканал».

В соответствии со статьей 131 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. Регистрации подлежит, в том числе, право хозяйственного ведения.

Аналогичная норма закреплена в статье 4 Федерального закона от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее – Федеральный закон № 122-ФЗ).

Статьей 2 Федерального закона № 122-ФЗ государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним – юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с ГК РФ.

Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке.

Датой государственной регистрации прав является день внесения соответствующих записей о правах в Единый государственный реестр прав.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 299 ГК РФ право хозяйственного ведения и право оперативного управления возникают на основании акта собственника о закреплении имущества за унитарным предприятием или учреждением, а также в результате приобретения унитарным предприятием или учреждением имущества по договору или иному основанию.

В силу абзаца пятого пункта 1 статьи 216 ГК РФ право хозяйственного ведения и право оперативного управления относятся к вещным правам лиц, не являющихся собственниками. В этой связи право хозяйственного ведения и право оперативного управления на недвижимое имущество возникают с момента их государственной регистрации.

Указанная позиция отражена в пункте 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав».

22.08.2016 между МУП «Кормиловский Водоканал» и ООО «Тепловая компания» заключен договор аренды имущества – мини-котельной, расположенной по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, с письменного согласия собственника имущества – Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области, на срок с 22.08.2016 по 21.07.2017.

МУП «Кормиловский Водоканал» документы на регистрацию права хозяйственного

ведения за имуществом – мини-котельной, расположенной по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, в Управление Росреестра направлены 09.11.2016.

Указанные действия Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области не согласуются с требованиями законодательства о порядке передачи объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности.

В связи с тем, что объект муниципального имущества – мини-котельная, расположенная по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, был введен в эксплуатацию в 2000 году, то по смыслу статьи 28.1 Федерального закона № 190-ФЗ передача прав владения и (или) пользования указанным объектом муниципального имущества могло быть осуществлено только по концессионному соглашению, заключенному в соответствии с требованиями, закрепленными в Федеральном законе № 115-ФЗ.

Однако, Администрацией Кормиловского городского поселения заключение концессионного соглашения на объект муниципального имущества – мини-котельную, расположенную по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, инициировано не было.

При таких обстоятельствах, а также учитывая дачу письменного согласия на передачу объекта муниципального имущества в аренду третьему лицу, Администрация Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области, нарушила порядок распоряжения муниципальным имуществом, установленный Федеральным законом № 190-ФЗ и Федеральным законом №115-ФЗ.

За нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи муниципального имущества, частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ установлена административная ответственность.

Таким образом, вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют, что Администрацией Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области нарушены требования Федерального закона № 190-ФЗ и Федерального закона № 115-ФЗ, ответственность за которые предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

По факту данного административного правонарушения и.о. прокурора Кормиловского района Омской области 24.11.2016 вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в отношении должностного лица – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление и.о. прокурора Кормиловского района Омской области было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского

муниципального района Омской области <...>.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 02.12.2016 № АП-52-2016/05.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 12.12.2016 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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 соответствии со статьей 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.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 33 Устава Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области (далее – Устав) Администрация Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления.

Деятельностью Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области руководит на основе единоначалия Глава администрации. Главой Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области является Глава Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области.

Согласно статье 28 Устава Глава Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области осуществляет следующие полномочия, в том числе:

- представляет Кормиловское городское поселение в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени Кормиловского городского поселения;
- осуществляет от имени Кормиловского городского поселения в соответствии с правовыми актами Совета Кормиловского городского поселения правомочия владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью Кормиловского городского поселения;
- организует взаимодействие Администрации Кормиловского городского поселения с муниципальными учреждениями и муниципальными предприятиями;
- обеспечивает 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;

– осуществляет иные полномочия, возложенные на него законодательством, настоящим Уставом, правовыми актами Совета Кормиловского городского поселения.

Согласно свидетельству о регистрации на должность Главы Кормиловского городского поселения в соответствии с решением Избирательной комиссии Кормиловского городского поселения №13/46 от 08.09.2013 на должность Главы Кормиловского городского поселения избран <...>.

В соответствии с решением Совета Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области от 13.09.2013 № 40 «О вступлении в должность Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района <...>» <...> вступил в должность Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области 13.09.2013.

Таким образом, <...>, в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ являясь должностным лицом, в нарушение требований Федерального закона № 190-ФЗ, Федерального закона № 115-ФЗ совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Данное административное правонарушение посягает на процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам проведения таких торгов.

В материалы дела об административном правонарушении № АП-52-2016/05 <...> представлены письменные объяснения от 24.11.2016, в которых указано, что в силу положений Федерального закона № 190-ФЗ, а также Федерального закона № 131-ФЗ на орган местного самоуправления возложена обязанность организации теплоснабжения на территории соответствующего поселения. Договор аренды муниципального имущества – мини-котельной, расположенной по адресу: ул. Первомайская, д. 15, р.п. Кормиловка, Кормиловский район, Омская область, был заключен для предотвращения срыва отопительного сезона, так как процедуру торгов на право заключения концессионного соглашения до 01.10.2016 невозможно было провести. Кроме того, давая письменное согласие на заключение договора аренды, он не знал о том, что право хозяйственного ведения за МУП «Кормиловский Водоканал» не зарегистрировано. Вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ не признал, так как умысла на его совершение не имел.

Должностное лицо Омского УФАС России, рассмотрев указанные объяснения <...>, посчитало их необоснованными по следующим основаниям.

Согласно части 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 – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> состоит в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи муниципального имущества.

Вина должностного лица – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается находящимися в материалах дела № АП-52-2016/05 доказательствами:

– постановлением Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области от 28.08.2015 № 281;

– письмом Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области, направленного в адрес МУП «Кормиловский Водоканал»;

– договором аренды от 22.08.2016;

– уведомлением Управления Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Омской области от 11.10.2016 № 55/120/014/2016-584;

– Уставом Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области;

– решением избирательной Кормиловского городского поселения от 08.09.2013 № 13/46 «Об установлении общих результатов выборов Главы Кормиловского городского»;

– решением Совета Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района от 13.09.2013 № 40 «О вступлении в должность Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района <...>»;

– свидетельства о регистрации на должность Главы Кормиловского городского поселения;

– постановлением и.о. прокурора Кормиловского района Омской области от 24.11.2016.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-52-2016/05 материалы свидетельствуют о том, что нарушение Администрацией Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области положений Федерального закона № 190-ФЗ, Федерального закона № 115-ФЗ, произошло по вине должностного лица Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области – Главы Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...>.

При рассмотрении 12.12.2016 дела об административном правонарушении № АП-52-2016/05 учтено, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность не нарушать нормы Федерального закона № 190-ФЗ, Федерального закона № 115-ФЗ, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Доказательств того, что <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение Администрацией Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области положений Федерального закона № 190-ФЗ, Федерального закона № 115-ФЗ, допущено в результате ненадлежащего исполнения главой Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> своих должностных обязанностей.

Объективная сторона правонарушения выражается в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи муниципального имущества.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, произошло 22.08.2016 (время совершения административного правонарушения).

Место совершения правонарушения – Омская область, Кормиловский район, р.п. Кормиловка.

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

За правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ (в редакции, действующей в период осуществления должностным лицом вышеуказанных действий), для должностных лиц установлена следующая санкция:

«административный штраф в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей».

Согласно статьям 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются также характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

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

При назначении административного наказания <...> учтены характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, отсутствие обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ, Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированным в Минюсте РФ 24.08.2015 № 38653,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Главу Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области <...> (2<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить <...> административное наказание в виде административного штрафа **в размере 3 000 (три тысячи) 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 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-52-2016/05.

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 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

<...>