

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/19.5-686/2021

О назначении административного наказания

28 апреля 2021 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/19.5-686/2021 от 14.04.2021 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении должностного лица – <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...>, в присутствии <...>, в соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью СЗ «Квартал» (вх. № 1501 от 30.01.2020 года) на действия Департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска при осуществлении в отношении заявителя процедуры реализации инвестиционного проекта на территории Заельцовского района по ул. Плановая, который утвержден постановлением Мэрии города Новосибирска от 02.08.2016 № 3419.

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалоба была принята к рассмотрению Новосибирским УФАС России.

Новосибирским УФАС России жалоба Общества с ограниченной ответственностью СЗ «Квартал» (вх. № 1501 от 30.01.2020 года) на действия Департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска при осуществлении в отношении заявителя процедуры реализации инвестиционного проекта на территории Заельцовского района по ул. Плановая, который утвержден постановлением Мэрии города Новосибирска от 02.08.2016 № 3419, была рассмотрена и признана обоснованной, а также выдано предписание №054/01/18.1-234/2020 от 10.02.2020 года о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сферах строительства, а именно в срок до 17.03.2020 года отменить протокол комиссии по рассмотрению ходатайств юридических лиц о реализации масштабных инвестиционных проектов от 22.01.2020 года, вернувшись на стадию рассмотрения ходатайств.

Решение Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-234/2020 от 10.02.2020 и предписание № 054/01/18.1-234/2020 от 10.02.2020 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сферах строительства были обжалованы.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-5832/2020 от 13.08.2020 года в удовлетворении заявленных Департаментом строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска требований было отказано.

Решение Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-5832/2020 от 13.08.2020 г. было обжаловано. Определением Арбитражного суда Новосибирской области от 18.03.2020 года по делу № А45-5832/2020 приняты обеспечительные меры в виде приостановления исполнения предписания.

Решением Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-5832/2020 от 24.11.2020 года решение от 13.08.2020 Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-5832/2020 было оставлено без изменений. Решение суда вступило в силу 24.11.2020 года.

Таким образом, Департаменту строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска необходимо было исполнить предписание Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-234/2020 от 10.02.2020 до 25.11.2020 года.

Во исполнение указанного предписания, Департамент строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска 08.12.2020 года повторно рассмотрел ходатайства юридических лиц о реализации масштабных инвестиционных проектов и их соответствии критериям, установленным пунктами 2-2.2 части 1 статьи 1 Закона Новосибирской области от 01.07.2015 № 583-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых предоставляются земельные участки в аренду без проведения торгов» (указанное подтверждается протоколом оценки и сопоставления ходатайств комиссии по рассмотрению ходатайств юридических лиц о реализации масштабных инвестиционных проектов и их соответствии критериям, установленным пунктами 2-2.2 части 1 статьи 1 Закона Новосибирской области от 01.07.2015 № 583-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых предоставляются земельные участки в аренду без проведения торгов» от 08.12.2020 года (вх. № 23138 от 22.12.2020 года).

Таким образом, Департаментом строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска был нарушен установленный срок выполнения законного предписания Новосибирского УФАС России.

Согласно части 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 статьи 19.5 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ, под должностным лицом следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Согласно Распоряжению мэрии города Новосибирска от 30.09.2014 № 586-рк «О приеме на муниципальную службу <...>» <...> принят с 30 сентября 2014 года на муниципальную службу в департамент строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска и назначен на должность муниципальной службы <...>.

Согласно п. 6.2 Полномочий первых заместителей мэра города Новосибирска, заместителей мэра города Новосибирска, утвержденных Постановлением мэрии города Новосибирска от 06.03.2017 № 868 «О полномочиях первых заместителей мэра города Новосибирска, заместителей мэра города Новосибирска», основными полномочиями <...>департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> являются:

6.2.1. Осуществление управления деятельностью департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска.

6.2.2. Издание приказов, дача указаний и поручений, обязательных для исполнения департаментом строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска.

6.2.9. Осуществление иных полномочий по направлениям деятельности, указанным в пункте 6.1 настоящего приложения, в соответствии с муниципальными правовыми актами города Новосибирска.

Согласно п. 5.1 Положения о департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска, утвержденного Решением Совета депутатов г. Новосибирска от 09.10.2007 № 705 «О департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска», департамент возглавляет <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска (далее по тексту - <...>), назначаемый на должность и освобождаемый от должности мэром.

Согласно п. 5.4 Положения о департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска, утвержденного Решением Совета депутатов г. Новосибирска от 09.10.2007 № 705 «О департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска», <...> несет ответственность за деятельность департамента.

Согласно п. 5.5 Положения о департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска, утвержденного Решением Совета депутатов г. Новосибирска от 09.10.2007 № 705 «О департаменте строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска», <...> выполняет следующие функции: руководит деятельностью департамента, планирует его работу, обеспечивает выполнение задач и функций, возложенных на департамент; действует без доверенности от

имени департамента, представляет его в государственных органах и организациях по вопросам, входящим в компетенцию департамента; в пределах компетенции подписывает документы, направляемые от имени департамента; издает приказы, дает указания и поручения, обязательные для исполнения работниками департамента; выполняет другие функции, необходимые для обеспечения деятельности департамента.

Таким образом, <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> ответственен за нарушение установленного срока выполнения законного предписания Новосибирского УФАС России от 10.02.2020 года № 054/01/18.1-234/2020 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сферах строительства.

Указанными действиями <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 26.11.2020 года.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению жалоб на нарушение порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сферах строительства вынесено решение от 10.02.2020 по делу № 054/01/18.1-234/2020 о признании жалобы ООО «СЗ «Квартал» на действия департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска (далее - Департамент) при осуществлении в отношении заявителя процедуры реализации инвестиционного проекта на территории Заельцовского района по ул. Плановая, который утвержден постановлением мэрии города Новосибирска от 02.08.2016 № 3419 обоснованной.

Департаменту выдано предписание от 10.02.2020 № 054/01/18.1-234/2020 на совершение действий, направленных на устранение нарушений порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающий перечень процедур в сферах строительства, в котором указано о необходимости в срок до 17.03.2020 отменить протокол комиссии по рассмотрению ходатайств юридических лиц о реализации масштабных инвестиционных проектов от 22.01.2020 года, вернувшись на стадию рассмотрения ходатайств.

12.03.2020 Департамент обратился в Арбитражный суд Новосибирской области с исковым заявлением о признании решения комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от 10.02.2020 № 054/01/18.1-234/2020 и предписания от 10.02.2020 г. № 054/01/18.1-234/2020, незаконными.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда, исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до

дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Таким образом, в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда, срок его исполнения приостанавливается до принятия арбитражным судом соответствующего решения.

При вступлении в законную силу решения (постановления) арбитражного суда о законности предписания, где срок исполнения предписания установлен в виде определенной даты, такое предписание подлежит исполнению в срок, равный периоду, рассчитываемому с даты принятия арбитражным судом заявления об обжаловании предписания к производству (приостановления срока исполнения предписания) и до даты исполнения предписания, которая установлена в соответствующем пункте такого предписания.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 13.08.2020 по делу А45-5832/2020, определением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 24.11.2020 требования Департамента были оставлены без удовлетворения.

Таким образом, с учетом положений части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции, срок, установленный предписанием должен истекать 29.11.2020.

Департаменту предписано: устранить нарушения порядка осуществления процедур, путем возврата на стадию рассмотрения ходатайств. При этом для осуществления указанных действий Департаменту необходимо организовать заседание комиссии, собрать соответствующий кворум, оповестить заблаговременно членов комиссии о предстоящем заседании. Выполнение указанных действий объективно невозможно осуществить в течение 5 календарных дней.

Вместе с тем, предписание от 10.02.2020 № 054/01/18.1-234/2020 было исполнено департаментом 08.12.2020 (протокол оценки и сопоставления ходатайств направлялся ранее), то есть по истечению 9 календарных дней.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При этом в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, 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.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Таким образом, учитывая кратчайшие сроки (20 календарных дней) исполнения предписание от 10.02.2020 № 054/01/18.1-234/2020, после вступления в силу решения суда, а также количество необходимых для выполнения действия по проведению комиссии, прошу освободить от административной ответственности.

На рассмотрении административного дела представитель по доверенности ходатайствует о прекращении производства по административному делу в связи с истечением сроков давности привлечения должностного лица к ответственности.

Указанные доводы не принимаются по следующим основаниям.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лиц, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно п. 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно п. 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного

правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положения пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

<...>не представил доказательства, подтверждающие наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Часть 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий.

При решении вопроса о назначении вида и размера административного наказания необходимо учитывать, что КоАП РФ допускает возможность назначения административного наказания лишь в пределах санкций, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение с учетом характера совершенного правонарушения, личности виновного, имущественного положения правонарушителя – физического лица (индивидуального предпринимателя), финансового положения юридического лица, привлекаемого к административной ответственности, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (статьи 4.1 – 4.5 КоАП РФ), поэтому должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, не вправе назначить наказание ниже низшего предела, установленного санкцией соответствующей статьи, либо применить наказание, не предусмотренное статьей 3.2 КоАП РФ. Данная позиция подтверждается пунктом 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5.

Таким образом, каких-либо обстоятельств для признания правонарушения

малозначительным и освобождения от административного взыскания не установлено.

Довод лица о прекращении производства по административному делу в связи с истечением сроков давности привлечения должностного лица к ответственности также не принимается на основании следующего.

Такп. 3.1 Постановления Конституционного Суда РФ от 15.01.2019 № 3-П «По делу о проверке конституционности части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «СПСР-ЭКСПРЕСС» гласит следующее. Согласно статье 4.5 КоАП Российской Федерации за административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения. Поскольку санкцией ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ предусмотрено наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет, то лицо может быть привлечено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное статьей ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ, составляет один год со дня его совершения.

Согласно пункту 14. Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации № 5 от 24.03.2005 года «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса РФ об административных правонарушениях», истечение сроков давности привлечения к административной ответственности, установленных статьей 4.5. КоАП РФ, является безусловным основанием, исключающим ведение производства по делу об административном правонарушении, закрепленным в пункте 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения – 26.11.2020 года.

Таким образом, срок давности привлечения <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При этом доводы лица учтены при установлении административного штрафа в минимальном размере от предусмотренного ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

Руководствуясь частью 2.6 статьи 19.5, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.
2. Назначить <...> департамента строительства и архитектуры мэрии города Новосибирска <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **8000 (восемь тысяч) рублей**.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40102810445370000043 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 015004950.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 161 1 16 01191 01 0005 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000951635.

Назначение платежа: Штрафы за невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения).

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.