



Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

22 декабря 2016 года

№ 02-06/12417

Сыктывкар

о назначении административного наказания по делу № АШ 32-11/16
об административном правонарушении

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее - Коми УФАС России, антимонопольное управление), адрес места нахождения: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протокол от 11.11.2016, материалы дела № АШ 32-11/16 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении <...>, адрес места жительства: <...>; дата и место рождения: <...>; паспорт серии <...>,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено протоколом Коми УФАС России от 11.06.2016, составленным в отсутствие <...>, надлежащим образом извещённой о дате, месте и времени его составления, что подтверждается уведомлением о вручении почтового оповещения № 16799102953253 от 31.10.2016, в присутствии её защитника <...>, действующего на основании доверенности от 17.06.2016.

Индивидуальный предприниматель <...>, зарегистрированная по адресу: <...>, признана потерпевшей по настоящему административному делу.

В соответствии с частью 1 статьи 25.2 КоАП РФ, потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред.

Протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие потерпевшей ИП <...>, надлежащим образом извещённой о месте и времени его составления, что подтверждается уведомлением о вручении почтового оповещения № 16799102953246 от 31.10.2016, письмом (вх. № 5584 от 07.11.2016) просившей составить протокол в её отсутствие.

Определением № 02-06/10616 от 11.11.2016 рассмотрение дела № АШ 32-11/16 назначено на 23.11.2016.

Определением № 03-06/11105 от 23.11.2016 срок рассмотрения дела № АШ 32-11/16 продлён до 23.12.2016, рассмотрение дела отложено на 22.12.2016.

Административное дело № АШ 32-11/16 рассмотрено 22.12.2016 в отсутствие <...>, надлежащим образом извещённой о дате, месте и времени его рассмотрения, что подтверждается уведомлением о вручении почтового оповещения № 16799104836622 от 23.11.2016, в отсутствие потерпевшего лица ИП <...>, надлежащим образом извещённой о месте и времени его рассмотрения, что подтверждается уведомлением о вручении почтового оповещения № 16799104836745 от 30.11.2016.

На рассмотрении административного дела № АШ 32-11/16 присутствовал защитник <...>. <...>, действующий на основании доверенности от 17.06.2016. Права и обязанности, предусмотренные ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ, <...> разъяснены.

Письмом от 22.12.2016 (вх. № 6508 от 22.12.2016) <...> заявил ходатайство о приобщении к материалам рассматриваемого дела дополнительных доказательств, а именно: запрос в ОАО «Сыктывкарский Водоканал» № 54 от 16.11.2016, ответ ОАО «Сыктывкарский Водоканал» от 28.11.2016, ответ ОАО «Сыктывкарский Водоканал» от 11.11.2016.

По результатам рассмотрения ходатайства должностным лицом принято решение об его удовлетворении, вышеназванные документы приобщены в материалы административного дела № АШ 32-11/16.

Из материалов административного дела № АШ 32-11/16 установлено следующее.

Поводом для возбуждения настоящего административного дела в силу п. 3 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ явилось заявление ИП <...> б/н и б/д (вх. № 458 от 03.02.2016) на неправомерные, по мнению Заявителя, действия ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» по отключению её торговых павильонов, расположенных в здании по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 124/2, д. 124/3 (далее – объекты Заявителя), и принадлежащих ей на праве собственности (свидетельства о государственной регистрации права собственности от 06.09.2010, от 14.11.2014), от водоснабжения.

Из имеющихся материалов следует, что в целях водоснабжения торгового павильона по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 124/2, между ОАО

«Сыктывкарский Водоканал» и Заявителем заключён договор на отпуск питьевой воды, приёма сточных вод, загрязняющих веществ от 04.10.2010, согласованный владельцами сетей ОАО «Сыктывкархлеб» и ТСЖ «Октябрьский проспект, 124», о чём имеется соответствующая отметка в договоре.

После приобретения в собственность ИП <...> торгового павильона по адресу: Октябрьский проспект, д. 124/3, в целях водоснабжения указанных павильонов между Заявителем и ОАО «Сыктывкарский Водоканал» заключен и действует единый договор холодного водоснабжения и водоотведения № 3921 от 11.12.2014.

Согласно вышеуказанному договору ОАО «Сыктывкарский Водоканал», осуществляющее холодное водоснабжение и водоотведение, обязуется подавать абоненту через присоединённую водопроводную сеть из систем централизованного водоснабжения холодную питьевую воду.

Согласно приложению № 1 к единому договору № 3921 границей балансовой принадлежности между ОАО «Сыктывкарский Водоканал» и Заявителем по водопроводным и канализационным сетям является: по водопроводу – внешняя стена жилого дома № 124 по Октябрьскому проспекту, по канализации – КК 10-2-59. Балансовая принадлежность сетей Заявителя не заявлена.

Согласно приложению № 2 к единому договору № 3921 границей эксплуатационной ответственности Заявителя является: по водопроводу – точка подключения к внутренним сетям жилого дома, по канализации – точка подключения к колодцу КК 10-2-59.

Холодное водоснабжение и водоотведение торговых павильонов, принадлежащих ИП <...>, осуществляется через сети ТСЖ, что подтверждается схемой балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности инженерных сетей согласно приложению № 2 к договору № 3513 от 01.04.2011, заключенному между ОАО «Сыктывкарский Водоканал» и ТСЖ «Октябрьский проспект, 124», а также письменными пояснениями ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» от 24.02.2016 (вх. № 1033 от 02.03.2016) и ОАО «Сыктывкарский Водоканал», представленных в материалы заявления письмом от 27.04.2016 № 01/09-10/1993 (вх. № 2154 от 27.04.2016).

ОАО «Сыктывкарский водоканал» указало, что ТСЖ не обращалось в адрес Общества с просьбой ограничить торговые павильоны ИП <...> от водоснабжения, а также то, что у ТСЖ имеется возможность самостоятельно осуществить данные действия, поскольку в подвале МКД по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 124 в месте присоединения к внутридомовому водопроводу имеется запорная арматура (вентиль).

ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» письмом от 20.10.2015 № 33 уведомило ИП <...> о приостановлении подачи холодной воды в случае неоплаты задолженности за обслуживание инженерных сетей с 09.12.2015.

Согласно протоколу заседания Правления ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» от 30.10.2015 Правлением ТСЖ принято решение <...> перекрыть подачу воды ИП <...> в связи с её неоплатой затрат по обслуживанию внутренних инженерных сетей.

Согласно [пункту 1 статьи 209](#) Гражданского кодекса Российской Федерации

(далее – ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 290 ГК РФ и пункту 1 статьи 36 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры, а также земельный участок, на котором расположен дом.

Согласно статьям 210, 249 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

В соответствии с частью 1 статьи 135 ЖК РФ товариществом собственников жилья признается некоммерческая организация, объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в [части 2 статьи 136](#) настоящего Кодекса, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с настоящим Кодексом помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов.

Пунктом 1 части 2 статьи 152 ЖК РФ установлено, что товарищество собственников жилья наделено правом осуществлять обслуживание, эксплуатацию и ремонт недвижимого имущества в многоквартирном доме.

В соответствии с частью 2.2 статьи 161 ЖК РФ при управлении многоквартирным домом товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом указанные товарищество или кооператив несут ответственность за содержание общего имущества в данном доме в соответствии с требованиями технических регламентов и установленных Правительством Российской Федерации [правил](#) содержания общего имущества в многоквартирном доме, за предоставление коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать [требованиям](#) установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям

помещений в многоквартирных домах и жилых домах. Указанные товарищество или кооператив могут оказывать услуги и (или) выполнять работы по содержанию и ремонту общего имущества в многоквартирном доме своими силами или привлекать на основании договоров лиц, осуществляющих соответствующие виды деятельности. При заключении договора управления многоквартирным домом с управляющей организацией указанные товарищество или кооператив осуществляют контроль за выполнением управляющей организацией обязательств по такому договору, в том числе за оказанием всех услуг и (или) выполнением работ, обеспечивающих надлежащее содержание общего имущества в данном доме, за предоставлением коммунальных услуг в зависимости от уровня благоустройства данного дома, качество которых должно соответствовать требованиям установленных Правительством Российской Федерации правил предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах.

Согласно пункту 5 Правил содержания общего имущества в многоквартирном доме, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 13.08.2006 № 491 (далее – Правила содержания общего имущества), в состав общего имущества включаются внутридомовые инженерные системы холодного и горячего водоснабжения, состоящие из стояков, ответвлений от стояков до первого отключающего устройства, расположенного на ответвлениях от стояков, указанных отключающих устройств, коллективных (общедомовых) приборов учета холодной и горячей воды, первых запорно-регулирующих кранов на отводах внутриквартирной разводки от стояков, а также механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования, расположенного на этих сетях.

В состав общего имущества включается внутридомовая инженерная система водоотведения, состоящая из канализационных выпусков, фасонных частей (в том числе отводов, переходов, патрубков, ревизий, крестовин, тройников), стояков, заглушек, вытяжных труб, водосточных воронок, прочисток, ответвлений от стояков до первых стыковых соединений, а также другого оборудования, расположенного в этой системе.

Таким образом, поскольку ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» осуществляет функции ТСЖ в МКД № 124 по Октябрьскому проспекту в г. Сыктывкаре, действует от имени и в интересах собственников указанного МКД, владеет и пользуется внутридомовыми сетями в данном МКД, следовательно, ТСЖ выполняет функции владельца, в том числе внутридомовых сетей водоснабжения и водоотведения, расположенных в указанном МКД.

Поскольку объекты ИП <...> не имеют непосредственного технологического присоединения к централизованным сетям водоснабжения и водоотведения ОАО «Сыктывкарский Водоканал», технологическое присоединение объектов ИП <...> к сетям водоснабжения Общества осуществляется через сети многоквартирного дома № 124 по Октябрьскому проспекту в г. Сыктывкаре, владение и распоряжение которыми осуществляет от имени собственников указанного МКД ТСЖ.

В соответствии с частью 3 статьи 11 Федерального закона № 416-ФЗ от 07.12.2011 «О водоснабжении и водоотведении» собственники и иные законные владельцы водопроводных и (или) канализационных сетей не вправе препятствовать

транспортировке по их водопроводным и (или) канализационным сетям воды (сточных вод) в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения абонентов, объекты капитального строительства которых подключены (технологически присоединены) к таким сетям, а также до установления тарифов на транспортировку воды по таким водопроводным сетям и (или) на транспортировку сточных вод по таким канализационным сетям требовать возмещения затрат на эксплуатацию этих водопроводных и (или) канализационных сетей.

Таким образом, поскольку объекты ИП <...> не имеют непосредственного технологического присоединения к централизованным сетям водоснабжения и водоотведения ОАО «Сыктывкарский Водоканал», технологическое присоединение объектов Заявителя к сетям водоснабжения Общества осуществляется через сети МКД № 124 по Октябрьскому проспекту в г. Сыктывкаре, последнее не вправе препятствовать транспортировке по их водопроводным и (или) канализационным сетям воды (сточных вод) в целях обеспечения горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения объектов заявителя.

Из имеющихся данных установлено, что холодное водоснабжение на объектах ИП <...> отсутствовало в период с 09.12.2015 по 09.03.2016 включительно.

Согласно договору № 3513 от 19.04.2011, заключённому между ТСЖ «Октябрьский проспект, 124» и ОАО «Сыктывкарский Водоканал», абонент (ТСЖ) несёт ответственность за отключение субабонентов от водоснабжения и водоотведения, а также за подключение субабонентов без согласования с Водоканалом.

Из материалов рассматриваемого административного дела следует, что оплата за потреблённую воду на объектах Заявителя осуществляется ИП <...> непосредственно ОАО «Сыктывкарский Водоканал», которое пояснило, что ИП <...> задолженности за потреблённую воду и водоотведение не имеет, что подтверждается актом сверки взаимных расчетов за период с 01.01.2015 по 19.02.2016. В связи с чем, у ТСЖ отсутствовали правовые основания для препятствования транспортировке воды в адрес Заявителя.

Таким образом, ТСЖ «Октябрьский проспект, 124», являясь владельцем сетей МКД № 124 по Октябрьскому проспекту в г. Сыктывкаре, воспрепятствовало перетоку холодной воды на объекты ИП <...>, что противоречит требованиям части 3 статьи 11 Федерального закона № 416-ФЗ от 07.12.2011 «О водоснабжении и водоотведении». Указанный вывод Коми УФАС России подтверждён решением Арбитражного суда Республики Коми по делу № А29-7618/2016 от 11.10.2016.

В соответствии с частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ нарушение субъектом естественной монополии правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа или установленного порядка подключения (технологического присоединения) к магистральным нефтепроводам и (или) магистральным нефтепродуктопроводам, электрическим сетям, тепловым сетям, газораспределительным сетям или централизованным системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, либо нарушение собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии, либо препятствование собственником или иным законным владельцем водопроводных и (или)

канализационных сетей транспортировке воды по их водопроводным сетям и (или) транспортировке сточных вод по их канализационным сетям влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей.

В ходе рассмотрения административного дела № АШ 32-11/16 защитником <...> заявлен довод о том, что <...> не является должностным лицом, следовательно, в рассматриваемом случае отсутствует её вина в совершении нарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Должностное лицо, оценив вышеуказанный довод, приходит к нижеследующему выводу.

В соответствии со статьей 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Согласно пункту 11 Пленума Верховного суда РФ от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» к лицам, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, относятся лица, выполняющие функции единоличного исполнительного органа, члена совета директоров или иного коллегиального исполнительного органа, а также лица, постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющие организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в этих организациях (например, директор, генеральный директор, член правления акционерного общества, председатель производственного или потребительского кооператива, руководитель общественного объединения, религиозной организации).

Как следует из положений ст. 50 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), товарищество собственников жилья, как и потребительский кооператив, общественное объединение, религиозная организация является некоммерческой организацией. Из указанного следует, что председатель ТСЖ также относится к лицам, выполняющим организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

В соответствии с частями 1, 2 ст. 149 ЖК РФ председатель правления товарищества собственников жилья избирается на срок, установленный уставом товарищества. Председатель правления товарищества обеспечивает выполнение решений правления, имеет право давать указания и распоряжения всем

должностным лицам товарищества, исполнение которых для указанных лиц обязательно.

Председатель правления товарищества собственников жилья действует без доверенности от имени товарищества, подписывает платежные документы и совершает сделки, которые в соответствии с законодательством, уставом товарищества не требуют обязательного одобрения правлением товарищества или общим собранием членов товарищества, разрабатывает и выносит на утверждение общего собрания членов товарищества правила внутреннего распорядка товарищества в отношении работников, в обязанности которых входят содержание и ремонт общего имущества в многоквартирном доме, положение об оплате их труда, утверждение иных внутренних документов товарищества, предусмотренных настоящим Кодексом, уставом товарищества и решениями общего собрания членов товарищества.

Из имеющихся материалов следует, что письмо от 20.10.2015 № 33 в адрес ИП <...> о приостановлении подачи холодной воды в случае неоплаты задолженности за обслуживание инженерных сетей с 09.12.2015 подписано <...>. Впоследствии письмом от 10.03.2016 в адрес ИП <...>. ТСЖ вновь направлено письмо о приостановлении ХВС в случае неоплаты задолженности за обслуживание внутренних инженерных сетей с 10 апреля 2016. Указанное письмо подписано также <...>. При этом решений собственников по данным вопросам не принималось, в материалы рассматриваемого дела таковые не представлены.

Определением Коми УФАС России № 02-06/10616 от 11.11.2016 у <...> запрашивались сведения, подтверждающие назначение/избрание <...> председателем ТСЖ. Указанное Определением получено <...> 23.11.2016

<...> уклонилась от представления запрашиваемого.

Вместе с тем, согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении ТСЖ по состоянию на 22.12.2016, лицом имеющим право без доверенности действовать от имени ТСЖ, является <...>

Таким образом, <...>, являясь <...>, является должностным лицом ТСЖ «Октябрьский проспект, 124», ответственным за соблюдение Товариществом действующего законодательства, и, как следствие, является субъектом ответственности по ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.

Из вышеизложенного следует, что <...> допустила административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения – город Сыктывкар Республики Коми.

Время совершения административного правонарушения – с 10.01.2016 по 09.03.2016.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушения законодательства в сфере водоснабжения и водоотведения - 1 год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 9.21 КоАП РФ, не истек.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического лица, за которое 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.

Из материалов настоящего административного дела не усматривается обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения <...> требований Закона о водоснабжении и водоотведении, так и свидетельствующих о принятии вышеуказанным должностным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению требований указанного закона.

Из материалов административного дела № АШ 32-11/16 усматривается, что <...> совершила рассматриваемое правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, вина <...> в совершении рассматриваемого административного правонарушения является установленной.

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

Из положений п. 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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

Из письменных пояснений ИП <...>, представленных письмом от 11.03.2016 б/н (вх. №

1175 от 11.03.2016), следует, что в результате отключения ТСЖ холодного водоснабжения нежилые помещения, переданные ею в аренду ООО «Просвет» для организации торговой деятельности, не использовались, арендная плата в адрес ООО «Просвет» не предъявлялась, в связи с чем, ИП <...> нанесен ущерб в размере 180 000 рублей.

Кроме того, письмами (вх. № 5586, № 5587 от 07.11.2016) ИП <...> представила акт отключения водоснабжения от 18.04.2016, из которого следует, что с 18.04.2016 на объектах ИП <...> <...> вновь произведено отключение водоснабжения. Согласно акту о возобновлении подачи воды восстановлено водоснабжение 22.04.2016.

Должностное лицо, оценив конкретные обстоятельства рассматриваемого дела, не находит исключительности в характере совершенного административного правонарушения. Доказательств наличия в рассматриваемом случае исключительных обстоятельств <...> в материалы административного дела не представлено. Правонарушение совершено в сфере водоснабжения и водоотведения, что представляет собой существенную опасность для охраняемых законом общественных отношений.

При таких обстоятельствах, совершенное <...> правонарушение не может квалифицироваться должностным лицом в качестве малозначительного.

В письменных пояснениях, представленных в материалы административного дела № АШ 32-11/16 письмом от 28.11.2016 (вх. № 5593 от 08.11.2016), <...> просит в рассматриваемом случае ограничиться предупреждением.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, введенной в действие с 04 июля 2016 года, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

В силу части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

Статья 9.21 КоАП РФ не подпадает под исключения, установленные ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ установлено, что 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.

В силу ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (с изм. и доп. вступ. в силу с 01.08.2016) к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным [частью 1.1](#) настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно ч. 1 ст. 50 ГК РФ юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, крестьянских (фермерских) хозяйств, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий (ч. 2 ст. 50 ГК РФ).

В силу п. 4 ч. 3 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовой форме товариществ собственников недвижимости, к которым относятся, в том числе товарищества собственников жилья.

ТСЖ не является хозяйственным обществом или товариществом, либо хозяйственным партнерством, либо производственным кооперативом, либо крестьянским (фермерским) хозяйством, либо государственным или муниципальным предприятием или индивидуальным предпринимателем, а является некоммерческой организацией, следовательно, не относится к субъектам малого и среднего предпринимательства в соответствии с требованиями Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Таким образом, в рассматриваемом случае не подлежит применению ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ, в соответствии с которой административный штраф в отношении юридического лица, а также его работников, подлежит замене на предупреждение, в случае если такое юридическое лицо является субъектом малого и среднего предпринимательства, поскольку ТСЖ не является субъектом малого и среднего предпринимательства. Доказательств обратного в материалы рассматриваемого дела не представлено, а антимонопольным органом не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность <..>.: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение нарушения впервые, наличие малолетних детей, несовершеннолетнего ребёнка.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...>, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения административного дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, учитывая обстоятельства дела, характер совершенного <...> административного правонарушения, личность виновной, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, с учетом имущественного положения <...>, подтвержденного справкой от 07.11.2016 № 47, руководствуясь статьями 3.1, 3.5, 4.1, 4.2, ч. 1 ст. 9.21, 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьи 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 9.21 КоАП РФ.
2. Назначить <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей, что является минимальной санкцией для такого рода нарушений.

В соответствии с пунктом 1 статьи 32.2. КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного [частью 1.1](#) или [1.3](#) настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) настоящего Кодекса.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Отделение-НБ Республики Коми БАНКА РОССИИ Г.СЫКТЫВКАР Банк получателя ИНН 1101481197	БИК 048702001 Сч. № Сч. № 40101810000000010004
УФК ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ (КОМИ УФАС РОССИИ)	Вид оп. 01 Срок плат. Наз. пл. Очер. плат.3 Код Рез. поле 1611160201001600014087701000 0 0 0 0
Получатель 1611160201001600014087701000 0	ШТРАФ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО ДЕЛУ № АШ 32-11/16 СОГЛАСНО ПОСТАНОВЛЕНИЮ № _____ ОТ 22.12.2016

Согласно части 5 статьи 32.2. КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток (а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток) судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в [примечании 1 к статье 20.25](#) настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения [срока](#), установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения [срока](#), установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела контроля рекламы

и недобросовестной конкуренции

<...>