

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г. Омск Дело №

04.06.2016 АП-29-2016/05

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев представленное заместителем прокурора города Омска <...> постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 16.06.2016 г., возбужденное в отношении директора Муниципального предприятия г. Омска «<.....>» (далее – МП г. Омска «<.....>», предприятие), по признакам административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в присутствии директора МП г. Омска «<...> распоряжение Департамента имущественных отношений Администрации г. Омска от 19.10.2009 г. № 12206-р «О назначении на должность директора»),

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

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) из прокуратуры города Омска поступило (вх. Омского УФАС России от 20.2016 № 2094) постановление заместителя прокурора города Омска, советника юстиции <...> о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 16.06.2016 (далее – постановление), также другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденном в отношении директора МП г. Омска «<...> С.В\

Из представленного постановления следует, что 29.04.2015 г. предприятием с ИП <...>. заключен договор № М 1681-А аренды нежилого помещения № 33, площадью 14,9 кв.м, расположенного по адресу: г. Омск, пр. Маркса, д. 34 А, на срок до 03.04.2016 г.

Помещение в рамках договора № М 1681-А передано предприятием ИП <...>. по акту приема-передачи 04.05.2015 г. Возвращено ИП <...>. помещение предприятию по акту приема-

передачи 30.04.2016 г.

29.03.2016 г. предприятием на официальном сайте торгов опубликовано извещение № 290316/0074523/01 о проведении аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества. Лотом № 3 на аукцион выставлено право на заключение договора аренды нежилого помещения общей площадью 14,9 кв.м, расположенного по адресу: г. Омск, пр. К. Маркса, д. 34 А (ЦАО).

20.04.2016 г. на официальном сайте в рамках извещения № 290316/0074523/01 опубликован протокол рассмотрения заявок № 246, которым аукцион по лоту № 3 признан несостоявшимся, в виду признания только одного заявителя участником аукциона по данному лоту.

22.04.2016 в соответствии с протоколом № 246 рассмотрения заявок от 20.04.2016 г. с ИП <.....> предприятием, в лице директора <.....>. заключен договор № М 1894-А аренды помещения на срок до 31.03.2017 г.

01.05.2016 г. помещение вновь передано ИП <.....> по акту приема –передачи.

Указанное в постановлении нарушение, по мнению заместителя прокурора города Омска <.....>., содержит состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.4 КоАП РФ – нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества или в случае, если торги признаны несостоявшимися, либо уклонение организатора торгов, продавца государственного или муниципального имущества, организатора продажи государственного или муниципального имущества от заключения такого договора.

Рассмотрев представленные материалы дела об административном правонарушении, должностное лицо Омского УФАС России установило следующее.

Прокуратурой города Омска проведена проверка соблюдения предприятием требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон № 135-ФЗ) при распоряжении муниципальным имуществом.

В соответствии с ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно ч. 6 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ с 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов).

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и

внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» таким сайтом является www.torgi.gov.ru.

В указанном постановлении также закреплена обязанность организатора торгов по размещению на официальном сайте информации о проведении конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Пунктами 27, 29, 30 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 10.02.2010 № 67 (далее - Правила), предусмотрено, что информация о проведении конкурсов или аукционов размещается на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов), без взимания платы.

При этом к информации о проведении конкурсов или аукционов относится предусмотренная Правилами информация и полученные в результате принятия решения о проведении конкурсов или аукционов и в ходе конкурсов или аукционов сведения, в том числе, сведения, содержащиеся в извещении о проведении конкурса или аукциона, извещении об отказе от проведения конкурсов или аукционов, конкурсной документации, документации об аукционе, изменениях, вносимых в такие извещения и такую документацию, разъяснениях такой документации, протоколах, составляемых в ходе конкурсов или аукционов.

В соответствии с ч. 5 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ порядок проведения конкурсов и аукционов на право заключения указанных договоров устанавливается Правилами.

В соответствии с п. 133 Правил на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе заявителя и о признании заявителя участником аукциона или об отказе в допуске такого заявителя к участию в аукционе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 - 26 Правил, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе. Протокол ведется аукционной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами аукционной комиссии в день окончания рассмотрения заявок. Протокол должен содержать сведения о заявителях, решение о допуске заявителя к участию в аукционе и признании его участником аукциона или об отказе в допуске к участию в аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений настоящих Правил, которым не соответствует заявитель, положений документации об аукционе, которым не соответствует его заявка на участие в аукционе, положений такой заявки, не соответствующих требованиям документации об аукционе. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе размещается организатором аукциона или специализированной организацией на официальном сайте торгов. Заявителям направляются уведомления о принятых аукционной комиссией решениях не позднее дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

В случае если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна

заявка или не подано ни одной заявки, в указанный протокол вносится информация о признании аукциона несостоявшимся.

Согласно части 7 статьи 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ не допускается заключение договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ, ранее, чем через десять дней со дня размещения информации о результатах конкурса или аукциона на официальном сайте торгов. Соответствующее требование также содержится в подпункте 14 пунктов 40 (114) Правил.

Статьей 432 ГК РФ предусмотрено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно требованиям статьи 606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

При этом, в соответствии со статьей 607 ГК РФ в договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Статьей 611 ГК РФ предусмотрено, что арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества.

Если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со статьей 398 ГК РФ и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

По мнению прокурора города Омска, анализ приведенных норм, позволяет сделать вывод о том, что момент заключения договора аренды и фактическая передача имущества могут и не совпадать. При этом, договор аренды считается заключенным с момента согласования сторонами всех требуемых условий, в первую очередь по идентификации объекта аренды.

Кроме того, положениями статьи 433 ГК РФ установлено, что если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества.

Статьей 224 ГК РФ предусмотрено, что вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

Таким образом, 22.04.2016, в момент заключения договора № М 1894-А с ИП <...>., последняя,

фактически владела помещением.

Учитывая изложенное, срок заключения договора нарушен и составил два дня с момента размещения соответствующего протокола на официальном сайте торгов.

Материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора МП г. Омска «<...>» были направлены заместителем прокурора города Омска в Омское УФАС России.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 24.06.2016 г. сообщено о рассмотрении дела об административном правонарушении № АП-29-2016/05 – 04.07.2016 г. в 10-00.

24.06.2016 г., изучив материалы дела административного производства № АП-29-2016, объяснения директора МП г. Омска <...>, заместителем руководителя Омского УФАС России установлено следующее.

За нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества или в случае, если торги признаны несостоявшимися, либо уклонение организатора торгов, продавца государственного или муниципального имущества, организатора продажи государственного или муниципального имущества от заключения такого договора, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 КоАП РФ, установлена административная ответственность (ч. 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ).

Согласно частям 1 и 2 статьи 1.7. КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье к административной ответственности могут быть привлечены лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьей 7.32.4](#) КоАП РФ.

В силу подпунктов 5.6.1, 5.6.2 Устава МП г. Омска «<...>» (редакция 2), утвержденного распоряжением департамента имущественных отношений Администрации г. Омска № 1547-р от 03.04.2007 г., директор без доверенности действует от имени предприятия, в том числе представляет его интересы, совершает сделки, заключает договоры.

В соответствии с Распоряжением № 12206-р от 19.10.2009 г. <...> состоит в должности директора МП г. Омска «Муниципальная недвижимость».

Таким образом, <...>, в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ являясь должностным лицом, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества или в случае, если торги признаны несостоявшимися, либо уклонение организатора торгов, продавца государственного или муниципального имущества, организатора продажи государственного или муниципального имущества от заключения такого договора, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 7.32](#) КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей.

Объектом правонарушений по части 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет нарушение сроков заключения договоров по результатам проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона правонарушения, совершенного директором МП г. Омска «<...>» выразилась в том, что срок заключения договора нарушен и составил два дня с момента размещения соответствующего протокола на официальном сайте торгов.

Место совершения правонарушения: г. Омск, <...>

Дата совершения правонарушения: 22.04.2016 г.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

Вина директора МП г. Омска «<...>» выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при распоряжении муниципальным имуществом.

В материалы дела об административном правонарушении документов и сведений, подтверждающих, что директором предприятия <....> были приняты возможные меры по недопущению нарушения, не представлено.

В письменных пояснениях, представленных в материалы дела № АП-29-2016/05, письмом от

30.06.2016 г. (вх. № 4837 от 30.06.2016) директор МП г. Омска <...> указал, что отсутствует существенная угроза охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, просит учесть малозначительность административного правонарушения.

На рассмотрение настоящего дела заявлено ходатайство о применении оснований малозначительности по данному правонарушению с учетом характера совершенного правонарушения, в том числе указанное должностное лицо просило учесть следующие обстоятельства.

22.04.2016 г. в соответствии с протоколом № 246 рассмотрения заявок от 20.04.2016 г. с ИП <...> предприятием заключен договор № М 1894-А на срок до 31.03.2017 г.

В соответствии с пунктом 8 Разъяснений ФАС России от 01.11.2011 г. по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Правил, утвержденных Приказом ФАС России № 67 от 10.02.2010 г. «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества»), торги в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции могут проводиться, в том числе и до момента истечения срока действующего договора, но с учетом того, что новый договор должен вступить в силу по истечении срока действующего на момент проведения торгов договора. К моменту вступления в силу договора, заключенного по результатам проведения торгов, государственное или муниципальное имущество должно быть свободным от прав третьих лиц.

Согласно п. 10 Разъяснений, договор может вступать в силу не с даты подписания, а с даты, установленной договором.

Согласно п. 6.1 договора аренды от 22.04.2016 № М 1894-А, срок действия настоящего договора устанавливается с 01.05.2016 по 31.03.2017, при этом Акт приема-передачи по договору № М 1894-А подписан 01.05.2016 г.

Таким образом, указанный договор начал действовать по истечении десяти дней со дня размещения информации об аукционе, имущество фактически свободно от прав третьих лиц к моменту вступления всех положений договора (к 01.05.2016 г.), в связи с чем положения законодательства не нарушены.

К тому же, дата договора установлена с учетом того, что аукцион не состоялся и подписывался с бывшим арендатором и единственным участником торгов. Таким образом, подписание договора аренды до истечения 10 дней со дня опубликования результатов аукционов, но вступившего в силу с 01.05.2016 г. совершено с соблюдением требований действующего законодательства.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может 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.

Пунктом 18 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» 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.

В соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Согласно части 1 статьи 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.

При рассмотрении дела № АП-29-2016/05 должностным лицом Омского УФАС России учтено отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность, существенных нарушений охраняемых общественных отношений и отсутствие вредных последствий, личность правонарушителя, отсутствие привлечений к административной ответственности, незначительность арендной платы (шесть тысяч сто один рубль 55 копеек). Права хозяйствующих субъектов не нарушены. Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

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

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

Оценив во взаимосвязи и в совокупности имеющиеся в деле доказательства, а также обстоятельства рассматриваемого дела, с учетом характера совершенного правонарушения, отсутствия существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений, отсутствия вредных последствий, должностное лицо считает возможным охарактеризовать рассматриваемое нарушение как малозначительное и освободить

директора МП г. Омска «<...> от административной ответственности, ограничившись в отношении указанного лица устным замечанием по ст. 2.9 КоАП РФ.

На основании изложенного, в соответствии со ст.ст. 2.9, 4.2, ч. 1 ст. 14.3, ст. 23.48, п. 2 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу об административном правонарушении № АП -29-2016/05, возбужденному в отношении директора МП г. <...> по части 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить директору <...> за нарушение требований части 8 статьи 7.32.4 КоАП РФ устное замечание.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и 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.

Согласно части 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 обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления