

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 21/04

о назначении административного наказания по делу № 21/04

об административном правонарушении

08 февраля 2016 г.
Дону

г. Ростов-на-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела контроля органов власти Коренченко Константин Анатольевич, рассмотрев протокол и материалы дела № 21/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица - главы Администрации Рассветовского сельского поселения

в присутствии представителя по доверенности – Б

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Ростовского УФАС России от 28.10.2014 г. по делу № 1203/04 Администрация Рассветовского сельского поселения Аксайского района Ростовской области (далее – Администрация поселения) признана нарушившей ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»).

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в передаче ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» по дополнительному соглашению № 1 от 09.01.2014 г. к концессионному соглашению № 4 от 09.08.2010 г. объектов водопроводного хозяйства (106 объектов водоснабжения и водоотведения, а также 3 объекта движимого имущества) без проведения торгов.

На основании решения от 28.10.2014 г. по делу № 1203/04 Комиссия Ростовского УФАС России выдала Администрации поселения предписание № 912/04 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому Администрации поселения предписывалось в срок до 30.01.2015 г.:

1. принять исчерпывающие меры, направленные на изъятие у ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» объектов водоснабжения и водоотведения, а также движимого имущества, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования «Рассветовское сельское поселение» и переданных по дополнительному соглашению № 1 от 09.01.2014 г. к концессионному соглашению № 4 от 09.08.2010г. в отношении владения и пользования единым технологическим комплексом водоснабжения и водоотведения Рассветовского

сельского поселения.

2. распорядиться вышеуказанным имуществом, в соответствии с требованиями ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

О выполнении предписания надлежало сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Определением Арбитражного суда Ростовской области от 25.12.2014 г. по делу № А53-31789/2014 к производству суда принято заявление Администрации поселения о признании незаконным решения и предписания Ростовского УФАС России по делу № 1203/04.

Согласно ч. 2 ст. 52 ФЗ «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, срок исполнения предписания № 912/04 был приостановлен 25.12.2014 г.

15.10.2015 г. Постановлением Арбитражного суда Северо-Кавказского по делу № А53-31789/2014 предписание № 912/04 признано законным.

В силу п. 5 ст. 289 АПК РФ постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Следовательно, поскольку 15.10.2015 г. срок исполнения предписания № 912/04 был возобновлен, Администрации поселения надлежало исполнить предписание № 912/04 в срок до 21.11.2015 г.

Однако, в указанный срок от Администрации поселения в Ростовское УФАС России не поступало информации и документов, подтверждающих исполнение предписания № 912/04 в полном объеме.

Кроме того, от Администрации поселения не поступало ходатайство о продлении срока исполнения указанного предписания.

В соответствии со ст. 51 ФЗ «О защите конкуренции» предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний. Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Согласно ч. 2.6 ст. 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 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.

Согласно части 2 Главы 28 Устава муниципального образования «Рассветовское сельское поселение» Главой Администрации поселения является Глава Рассветовского сельского поселения.

Согласно Постановлению территориальной избирательной комиссии Аксайского района от 14.10.2012 г. Главой поселения на срок с 2012 г. по 2017 г. избран М

Таким образом, в тот период, когда Администрации поселения надлежало выполнить предписание Ростовского УФАС России № 912/04 (с 28.10.2014 г. по 21.11.2015 г.) Главой Администрации поселения являлся М

Указанные обстоятельства послужили поводом для составления 25.01.2016 г. в отношении М протокола об административном правонарушении по ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении № 21/04 был составлен в отсутствие М, надлежащим образом уведомленного о времени и месте составления в отношении него протокола, в присутствии представителя по доверенности – Белицкой И.К. (доверенность от 19.01.2016 г. б/н).

Согласно письменным пояснениям Белицкой И.К. к протоколу об административном правонарушении № 21/04: во исполнение предписания № 912/04 между Администрацией поселения и ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» заключен договор аренды муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) от 31.12.2015 г. № 1 без проведения конкурса на основании п. 8 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку передаваемые в аренду объекты являются технологически связанными с объектами, которые находятся в пользовании ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» на основании концессионного соглашения от 09.08.2010 г. № 4.

Определением Ростовского УФАС России от 25.01.2016 г. рассмотрение настоящего дела было назначено на 08.02.2016 г. в 11 час. 00 мин.

Протокол об административном правонарушении № 21/04, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 21/04 об административном правонарушении получены М 28.01.2016 г. по месту регистрации, о чем свидетельствует уведомление о вручении почтового отправления.

Однако, на рассмотрение дела № 21/04 об административном правонарушении М не явился, направил представителя по доверенности Белицкую И.К.

Белицкая И.К. при рассмотрении дела представила договор аренды муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) от 31.12.2015 г. № 1, заключенный с ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» без

проведения торгов, зарегистрированный в установленном порядке.

Изучив материалы настоящего дела, прихожу к следующим выводам:

1. Во исполнение первого пункта предписания № 912/04 Администрации поселения необходимо было принять исчерпывающие меры, направленные на изъятие у ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» объектов водоснабжения и водоотведения (106 объектов), а также движимого имущества (3 объекта), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования «Рассветовское сельское поселение» и переданных по дополнительному соглашению от 09.01.2014 г. № 1 к концессионному соглашению от 09.08.2010 г. № 4 в отношении владения и пользования единым технологическим комплексом водоснабжения и водоотведения Рассветовского сельского поселения (далее – спорное имущество).

Во исполнение данного пункта предписания Администрация поселения представила акт приема-передачи от 06.11.2015 г., на основании которого ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» возвратило Администрации поселения 106 объектов водоснабжения и водоотведения.

Также представлено дополнительное соглашение от 13.08.2015 г. № 2 к концессионному соглашению от 09.08.2010 г. № 8, на основании которого из перечня объектов, передаваемых концессионеру, исключили 2 объекта движимого имущества.

Однако, Администрацией поселения не представлено доказательств изъятия у ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» 1 объекта движимого имущества – оборудование к водонапорной башне п. Рассвет балансовой стоимостью 82 635,06 рублей (объект 107 в дополнительном соглашении от 09.01.2014 г. № 1 к концессионному соглашению от 09.08.2010 г. № 4).

Таким образом, поскольку спорное имущество не в полном объеме было изъято у ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой», первый пункт предписания № 912/04 исполнен Администрацией поселения частично.

2. Во исполнение второго пункта предписания № 912/04 Администрации поселения необходимо было распорядиться спорным имуществом, в соответствии с требованиями ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «О водоснабжении»).

Во исполнение данного пункта предписания Администрация поселения представила договор аренды муниципального имущества (106 объектов водоснабжения и водоотведения) от 31.12.2015 г. № 1, заключенный с ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» без проведения торгов на основании п. 8 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем,

Согласно ч. 1 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении» передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые

закключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного [ч. 1 ст. 9](#) ФЗ «О водоснабжении».

При этом, ч.ч. 5, 6 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении» предусмотрено, что вышеуказанные договоры аренды и концессионные соглашения заключаются по результатам конкурса на право их заключения.

Согласно ч. 3 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Так, [п. 8 ч. 1 ст. 17.1](#) ФЗ «О защите конкуренции» допускает возможность заключения договоров аренды муниципального имущества без проведения торгов с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Однако, согласно Разъяснениям ФАС России от 24.04.2014 г. № ЦА/16309/14 примерами участков сети инженерно-технического обеспечения, подлежащих передаче без торгов, могут быть ранее являвшиеся бесхозными участки сетей инженерно-технического обеспечения, право собственности на которые зарегистрировано за тем или иным публично-правовым образованием, а также вновь построенные участки распределительных (внутриквартальных) сетей, принятые в государственную или муниципальную собственность.

При этом, согласно указанным Разъяснениям ФАС России, действия по неоднократной последовательной передаче прав на участки сетей одному хозяйствующему субъекту без проведения торгов содержат признаки нарушения [ст.ст. 17.1](#) и [20](#) ФЗ «О защите конкуренции», что согласно [ст. 21](#) ФЗ «О защите конкуренции» является основанием для возврата такого имущества. Такие действия рассматриваются антимонопольным органом как взаимосвязанные

сделки, имеющие своей целью передачу без торгов прав не на отдельные участки, а на всю сеть инженерно-технического обеспечения.

В тоже время, 106 объектов водоснабжения и водоотведения, переданных по договору аренды муниципального имущества от 31.12.2015 г. № 1 без проведения торгов, не являются бесхозными, что подтверждается п. 1.2 договора, в котором перечислены реквизиты документов, на основании которых за объектами зарегистрировано право собственности.

Кроме того, 106 объектов водоснабжения и водоотведения, переданных по договору аренды муниципального имущества от 31.12.2015 г. № 1 без проведения торгов, не являются вновь построенными, что подтверждается решением Ростовского УФАС России от 28.10.2014 г. по делу № 1203/04.

Следовательно, передача 106-ти объектов водоснабжения и водоотведения ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» по договору аренды № 1 от 31.12.2015 г. без проведения торгов противоречит требованиям п. 8 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», а также ч. 3 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении».

В этой связи, распоряжение 106-ю объектами водоснабжения и водоотведения, должно быть осуществлено только по результатам конкурса на право заключения договора аренды либо на право заключения концессионного соглашения (если между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта и датой опубликования извещения о проведении конкурса более 5 лет).

Кроме того, п. 8 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает передачу без торгов части сети лицу, который владеет данной сетью на каком-либо праве.

Однако, в рассматриваемом случае, Администрация поселения в 2010 году по результатам конкурса по концессионному соглашению от 09.08.2010 г. № 4 передала ОАО «Аксайская ПМК Ростовсельхозводстрой» всего 29 объектов водоснабжения и водоотведения, а в 2015 году без проведения торгов по договору аренды от 31.12.2015 г. № 1 передала 106 объектов водоснабжения и водоотведения.

Следовательно, п. 8 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» не может быть применен к рассматриваемым правоотношениям.

Кроме того, Администрацией поселения не представлено документов, свидетельствующих о распоряжении в соответствии со ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении» 3-мя объектами движимого имущества (объекты 107, 108, 109 в дополнительном соглашении от 09.01.2014 г. № 1 к концессионному соглашению от 09.08.2010 г. № 4).

Таким образом, Администрация поселения не выполнила в установленный срок (21.11.2015 г.) второй пункт предписания Ростовского УФАС России № 912/04.

При этом, в тот период, когда Администрации поселения надлежало выполнить предписание Ростовского УФАС России № 912/04 (с 28.10.2014 г. по 21.11.2015 г.) Главой Администрации поселения являлся М

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

Факт совершения административного правонарушения М подтверждается протоколом по делу № 21/04 об административном правонарушении от 25.01.2016 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения М к административной ответственности, установленной ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2. КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3. КоАП РФ, не установлено.

Также материалы дела не свидетельствуют о малозначительности допущенного правонарушения.

Руководствуясь ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – Главу Администрации Рассветовского сельского поселения М виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2.6 ст. 19.5 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **8 000 (восемь тысяч) рублей**.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 01.12.2014 г. № 384-ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов», а также Приказу Минфина России от 01.07.2013 г. № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные

взыскания (штрафы) за нарушения антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Расчетный счет: № 40101810400000010002 в Отделении Ростова-на-Дону, г. Ростов-на-Дону;

БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП 616301001

Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 21/04 от 08.02.2016 г.

Код сбора: 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 60701000.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: 8 (863) 240-85-88.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с п. 3 ч. 1 и ч. 3 ст. 30.1 КоАП РФ, а также ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 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 –

начальник отдела

контроля органов власти

К.А. Коренченко