

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 024/04/14.9-1409/2024 о назначении административного наказания

«25» июня 2024 года

г. Красноярск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №024/04/14.9-1409/2024, возбужденного в отношении, о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ИП Солдатова И.Л. (вх. №6521 от 12.04.2022) с просьбой о проведении проверки на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий МАУ «Татышев-парк», связанных с осуществлением коммерческой деятельности в сфере проката спортивного инвентаря, а также с сокращением пунктов проката спортивного инвентаря на острове Татышев.

По результатам рассмотрения вышеуказанного заявления Администрации г. Красноярска было выдано предупреждение (№1 1255 от 12.07.2022) об устранении признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с невыполнением указанного предупреждения приказом Красноярского УФАС России №268/22 от 14.10.2022 в отношении Администрации г. Красноярска возбуждено дело № 024/01/15-2752/2022 по признакам нарушения пунктов 2 и 8 части 1, части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона №135-ФЗ).

В ходе рассмотрения названного дела было установлено следующее.

В соответствии с Уставом МАУ «Татышев-парк» (далее – Устав), утвержденным распоряжением администрации города Красноярска от 16.04.2021 № 44-орг, учредителем МАУ «Татышев-парк» является Администрация г. Красноярска.

Целью создания МАУ «Татышев-парк» согласно пункту 2.1 Устава являлось выполнение работ, оказание услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления в сфере создания условий для организации досуга, массового

отдыха жителей города и организации обустройства мест массового отдыха населения.

Для достижения целей учреждение решало следующие задачи (пункт 2.1 Устава):

выполнение работ и оказание услуг для организации досуга, массового отдыха жителей города и организации обустройства мест массового отдыха населения;

оказание содействия учреждениям и гражданам в организации и проведении общегородских торжественных, социально-значимых, спортивных, культурных и досуговых мероприятий;

обеспечение предоставления услуг населению на территории, закрепленной за учреждением.

Для достижения указанных целей учреждение осуществляло в том числе основные виды деятельности (п.2.2 Устава): организация и проведение культурно-массовых мероприятий, в том числе деятельность ярмарок и парков с аттракционами; организация досуга населению.

В пункте 2.4 Устава среди видов предпринимательской деятельности МАУ «Татышев-парк» было указано:

2.4.2. Организация и осуществление проката инвентаря и оборудования для проведения досуга и отдыха, спортивного инвентаря, прокат, ремонт спортивного оборудования.

2.4.3 Предоставление иных услуг, связанных с организацией досуга и отдыха горожан.

Перечень платных услуг, оказываемых МАУ «Татышев-парк» был установлен Постановлением администрации г. Красноярска № 853 от 28.12.2017 «Об утверждении тарифов (цен) на услуги (работы), предоставляемые муниципальным автономным учреждением города Красноярска «Татышев-парк» (далее – Перечень). Согласно Перечню МАУ «Татышев-парк» осуществляло, в том числе прокат велосипедов, прокат роликовых коньков, предоставление торгового домика, предоставление инфраструктуры для оказания услуги по катанию на лошадях, предоставление торгового оборудования (прилавок) без перевозки.

Согласно информации, полученной от МАУ «Татышев-парк» (исх. №432 от 17.05.2022, вх.№8706 от 17.05.2022), по состоянию на май 2022 года на территории острова Татышев было размещено 9 пунктов проката спортивного инвентаря, 2 из которых находятся в пользовании МАУ «Татышев-парк» для личных нужд в уставных целях - организация и осуществление проката инвентаря и оборудования для проведения досуга и отдыха, спортивного инвентаря, прокат спортивного оборудования.

На письмо ИП Солдатов И.Л. №402 от 18.03.2022 МАУ «Татышев-парк» сообщило (исх.№238 от 23.03.2022), что на момент направления данного ответа Учреждение не планирует заключение договоров аренды на размещение точек проката. Часть имеющихся на балансе свободных многофункциональных павильонов учреждение планирует использовать на собственные нужды для выполнения уставных целей и задач, а часть для организации точек общественного питания путем проведения имущественных торгов.

С обращениями об увеличении количества пунктов проката спортивного инвентаря на острове Татышев в МАУ «Татышев-парк» и к Уполномоченному по защите предпринимателей в Красноярском крае также обращались в марте, апреле 2021 года предприниматели Ассоциации по координации деятельности в сфере проката спортивного инвентаря «Продвижение».

Вместе с тем, МАУ «Татышев-парк» указало (исх.№197-црсп от 23.04.2021) на то, что дополнительных пунктов проката инвентаря размещать не планируется. Учреждение предложило заявителям в общем порядке принять участие в электронных аукционах, проводимых Учреждением на право заключения договора аренды имеющихся временных сооружений. Кроме того, МАУ «Татышев-парк» отметило, что спрос на услуги проката спортивного инвентаря будет удовлетворен предложением данной услуги существующих и будущих арендаторов пунктов проката спортивного инвентаря, многофункциональных павильонов с крытой верандой и трапом, а также силами самого Учреждения, которое также оказывает услуги проката.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон №131-ФЗ).

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Закона №131-ФЗ в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями, в числе которых создание муниципальных предприятий и учреждений, осуществление финансового обеспечения деятельности муниципальных казенных учреждений и финансового обеспечения выполнения муниципального задания бюджетными и автономными муниципальными учреждениями, а также осуществление закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд.

Таким образом, органы местного самоуправления в целях решения вопросов местного значения могут создавать муниципальные предприятия и учреждения, осуществлять закупки товаров, работы, услуги для обеспечения муниципальных нужд.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 03.11.2006 №174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – Закон №174-ФЗ) автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Таким образом, автономное учреждение может быть создано исключительно в сферах, прямо установленных федеральным законодательством: наука, образование, здравоохранение, культура, средства массовой информации, социальная защита, занятость населения, физическая культура и спорт, и иные сферы, в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при

проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Согласно положениям Устава МАУ «Татышев - парк», осуществляет помимо прочего основной вид деятельности - организация досуга населению, а также дополнительные виды деятельности - организация и осуществление проката инвентаря и оборудования для проведения досуга и отдыха, предоставление иных услуг, связанных с организацией досуга и отдыха горожан.

Таким образом, из Устава МАУ «Татышев - парк», а также пояснений Администрации г. Красноярск следует, что прокат спортивного инвентаря осуществляется учреждением для проведения досуга и отдыха, а не для физической подготовки, физического развития, спорта.

При указанных обстоятельствах, с учетом определения «физическая культура и спорт», содержащегося в статье 2 Федерального закона от 04.12.2007 №329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» и с учетом цели проката спортивного инвентаря, определенной в Уставе МАУ «Татышев - парк», прокат спортивного инвентаря на о. Татышев, осуществляемый Учреждением, нельзя отнести к деятельности в сфере физической культуры и спорта.

Вместе с тем осуществление проката спортивного инвентаря для организации досуга не относится к тем сферам, которые перечислены в Законе №174-ФЗ.

Соответственно, наделение автономного учреждения правом осуществления организации досуга и иных видов деятельности в сфере организации досуга противоречит Закону №174-ФЗ, не может служить достижению целей, ради которых оно может быть создано.

Согласно части 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами (пункт 2); создание дискриминационных условий (пункт 8).

Частью 3 статьи 15 Закона №135-ФЗ запрещается совмещение функций органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов.

В соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ создание условий для организации досуга относится к вопросам местного значения городского округа.

В городском округе Красноярск в области создания условий для организации досуга в соответствии с Положением о Главном управлении культуры администрации г. Красноярск, утвержденном распоряжением администрации г. Красноярск от 22 мая 2009 г. № 108-р (далее - Положение о Главном управлении

культуры администрации г. Красноярска) уполномоченным является Главное управление культуры администрации г. Красноярска.

Таким образом, создание условий для организации досуга в соответствии с пунктом 17 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ относится к полномочиям (функциям) органа местного самоуправления, реализация которых на территории города Красноярска возложена на Главное управление культуры администрации г. Красноярска.

Согласно Уставу, МАУ «Татышев-парк» осуществляет предпринимательскую деятельность, а, кроме того, осуществляет функцию органа местного самоуправления по организации досуга на территории о. Татышев города Красноярска.

Согласно материалам дела МАУ «Татышев-парк» заключало договоры аренды мест проката инвентаря (с ООО «Запад» (договоры аренды №14 от 24.05.2021, №37 от 20.09.2021, №38 от 20.09.2021), с ИП Горбачевым Д.С. (договоры аренды №11 от 24.05.2021, №2020.8610 от 09.12.2020, №2020.8617 от 09.12.2020, №2020.8621 от 09.12.2020), с ИП Ошаровым М.В. (договор аренды №2023.4135 от 07.04.2023), с ИП Макаровым И.С. (договоры аренды №2023.19586 от 14.06.2023, 2023.20480 от 15.06.2023).

Поскольку вышеуказанные договоры заключало МАУ «Татышев-парк», то соответственно оно осуществляло в отношении иных хозяйствующих субъектов властные полномочия, а именно - допускало или не допускало желающих осуществлять прокат на территорию острова Татышев и организовывало деятельность иных хозяйствующих субъектов по решению задачи, возложенной на муниципальный орган, то есть приняло на себя функцию (полномочие) органа местного самоуправления по разрешению деятельности иных хозяйствующих субъектов в целях создания условий для организации досуга - массового отдыха жителей и организации обустройства мест массового отдыха населения.

По результатам рассмотрения дела № 024/01/15-2752/2022 Комиссией Красноярского УФАС России 24 ноября 2023 года вынесено решение о признании Администрации г. Красноярска нарушившей: пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ, в части включения в Устав МАУ «Татышев-парк» вида деятельности – организация досуга, в том числе прокат спортивного инвентаря, не предусмотренного для целей создания учреждения с типом автономное, что обусловило неправовой доступ учреждения на рынок оказания услуг в сфере досуга, в том числе проката спортивного инвентаря, что создает учреждению преимущественные (внеконкурентные) условия доступа и осуществления деятельности на указанном рынке и приводит к созданию дискриминационных условий для иных хозяйствующих субъектов, действующих на рынке (имеющих намерение войти на рынок) оказания услуг в сфере проката спортивного инвентаря и иного досуга, а также служит необоснованным препятствием доступа хозяйствующим субъектам на указанный рынок, вследствие непредоставления права пользования пунктами проката спортивного инвентаря, необоснованно занимаемых Учреждением, иным хозяйствующим субъектам, действующих на рынке (имеющих намерение войти на рынок) оказания услуг проката спортивного инвентаря, посредством организации конкурентной процедуры (пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ); часть 3 статьи 15 Закона №135-ФЗ, в части совмещения МАУ «Татышев-парк» функций органа местного самоуправления по

организации досуга и функций хозяйствующего субъекта, осуществляющего деятельность на том рынке, в отношении которого наделено функциями органа местного самоуправления, а именно на рынке оказания услуг по прокату спортивного инвентаря и иного досуга.

Решение и выданное предписание по делу №024/01/15-2752/2022 от 24.11.2023 подлежало судебной оценке в деле №А33-19970/2022. Решением Арбитражного суда Красноярского края от 05.04.2023, Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 16.06.2023 и Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 10.08.2023 решение и предписание Красноярского УФАС России по делу №024/01/15-2752/2022 от 24.11.2023 от 27.10.2021 были признаны законными и обоснованными.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9. КоАП действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 КоАП, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа по делу, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, решение по делу № 024/01/15-2752/2022 от 24.11.2023 о нарушении антимонопольного законодательства является поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении.

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 3 статьи 44 Устава г. Красноярска, принятого Решением Красноярского городского Совета от 24 декабря 1997 г. № В-62 (далее – Устав г. Красноярска), Администрацию города на принципе единоначалия возглавляет Глава города.

В соответствии с пунктом 2 статьи 44 Устава г. Красноярска в состав администрации города входят первый заместитель и заместители Главы города, органы администрации города, включая территориальные подразделения.

Распоряжением Главы города Красноярска от 24.08.2020 №210-р л/с «О переводе

Фоминых А.А.» последний назначен на должность заместителя Главы города – руководителя Департамента городского хозяйства с 24.08.2020.

В соответствии с должностной инструкцией, утвержденной Первым заместителем Главы города Красноярска от 24.08.2020, заместитель Главы города - руководитель Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска: руководит деятельностью департамента городского хозяйства администрации города; издает распоряжения и несет ответственность за вопросы, находящиеся в его компетенции; согласовывает проекты постановлений, распоряжений, соглашений, договоров, подписываемых Главой города, подготовленные органами администрации города, а также согласовывает другие нормативно правовые документы администрации, по вопросам, находящимся в его компетенции.

В соответствии с представленными Администрацией г. Красноярска сведениями (вх.№4557-ЭП/24 от 07.03.2024) предупреждение Красноярского УФАС России №11255 от 12.07.2022 поступило в Администрацию г. Красноярска 15.07.2022 (вх. №20015) и передано для исполнения руководителю Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска Фоминых А.А.

Письмо о рассмотрении предупреждения Красноярского УФАС России (исх. №02/4528-2х от 30.09.2022), в котором выражено несогласие с выводами предупреждения, указано на отсутствие в действиях администрации г. Красноярска признаков нарушения антимонопольного законодательства, подписано заместителем Главы города – руководителем Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска с 24.08.2020 Фоминых А.А.

Таким образом, Фоминых А.А., замещающий должность заместителя Главы города Красноярска - руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, являясь должностным лицом, ответственным за действия (бездействие) Администрации г. Красноярска, связанные с ограничением конкуренции, в части непринятия мер, направленных на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, а именно мер, направленных на внесение изменений в Устав МАУ «Татышев-парк» в части исключения из видов деятельности, которые Учреждение вправе осуществлять, деятельность по организации досуга, в том числе организацию и осуществление проката инвентаря и оборудования для проведения досуга и отдыха, спортивного инвентаря, прокат, ремонт спортивного оборудования, предоставление иных услуг, связанных с организацией досуга и отдыха горожан, указанных в предупреждении Красноярского УФАС России №11255 от 12.07.2022, совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП, которой предусмотрена ответственность должностных лиц за совершение административного правонарушения, заключающегося в принятии акта, совершении действий, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В связи с необходимостью вызова Фоминых А.А. для составления протокола об административном правонарушении, в адрес его регистрации по месту жительства направлено уведомление (исх. №АГ/5433/24 от 10.04.2024) о составлении протокола.

Адрес регистрации Фоминых А.А. по месту жительства (ул. Академика Вавилова,

25А-1, г. Красноярск) подтверждается сведениями, представленными ГУ МВД Российской Федерации по Красноярскому краю в виде справки №26/14-9228 от 02.04.2024.

Факт направления уведомления (исх. №АГ/5433/24 от 10.04.2024) в адрес Фоминых А.А. подтверждается копией списка почтовых отправок №85 от 11.04.2024, отчетом об отслеживании отправления (трек номер 80094595633862).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», уведомление о составлении протокола (исх. №АГ/5433/24 от 10.04.2024), направленного на адрес места жительства, содержит статус на 24.04.2024 «Возврат из-за истечения срока хранения», на 04.05.2024 «Направлено для передачи на временное хранение».

Согласно [части 1 статьи 25.15](#) КоАП лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

При этом КоАП не содержит каких-либо ограничений, связанных с извещением лица о месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в связи с этим оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи или доставки, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому такое извещение направлено.

Принимая во внимание установленные сроки вручения почтового отправления, с учетом сведений, содержащихся в отчете об отслеживании отправок (уведомление о возврате почтового отправления обратно в адрес Красноярского УФАС России по истечении срока хранения), позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 24.1 постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»: не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств), прихожу к выводу о том, что Фоминых А.А. извещен надлежащим образом о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, однако, уклоняется от получения почтовой корреспонденции.

Избранный способ направления соответствующего извещения согласуется с положениями части 1 статьи 25.15 КоАП.

Таким образом, Фоминых А.А. надлежащим образом извещен о времени и месте составления протокола.

На составление протокола Фоминых А.А., уведомленный надлежащим образом о месте и времени составления протокола, не явился.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП, в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

При указанных обстоятельствах протокол составлен в отсутствие Фоминых А.А. (защитника Фоминых А.А.) в соответствии с пунктом 4.1 части 1 статьи 28.2 КоАП.

Определением от 14.05.2024 рассмотрение настоящего дела назначено на 28.05.2024.

Фоминых А.А. 28.05.2024 на рассмотрение дела №024/01/15-2752/2022 не явился, защитника не направил.

Факт направления определения от 14.05.2024 о назначении времени и места рассмотрения дела №024/01/15-2752/2022 в адрес места регистрации Фоминых А.А., подтверждается копией списка почтовых отправок №5602 от 15.05.2024, отчетом об отслеживании отправления (трек номер 80093696251050).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», определение от 14.05.2024 содержит статус по состоянию на 24.05.2024 «Неудачная попытка вручения».

Определением от 28.05.2024 об отложении рассмотрении дела №024/01/15-2752/2022 рассмотрение дела отложено в связи с отсутствием сведений об уведомлении Фоминых А.А. о месте и времени рассмотрения дела на 25.06.2024, срок рассмотрения дела продлен до 28.06.2024.

Фоминых А.А. 25.06.2024 на рассмотрение дела №024/01/15-2752/2022 не явился, защитника не направил.

Факт направления определения от 28.05.2024 об отложении рассмотрении дела в адрес места регистрации Фоминых А.А., подтверждается копией реестра почтовых отправок №88 (партия 5659 от 03.06.2024, отчетом об отслеживании отправления с трек номером 80081497270387).

Согласно информации об отслеживании почтового отправления с указанным идентификационным номером, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», определение от 28.05.2024 (исх.№ВМ/8600/24 от 31.05.2024), направленное по месту регистрации Фоминых А.А., содержит статус по состоянию на 14.06.2024 «Возврат из-за истечения срока хранения».

Таким образом, учитывая разъяснения Пленума ВАС РФ (постановление Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»), Фоминых А.А. от получения указанного определения уклонился, что подтверждается сведениями, размещенными на сайте Почты России «неудачная попытка вручения», «возврат из-за истечения срока хранения».

При указанных обстоятельствах Фоминых А.А. считается надлежащим образом, уведомленным о месте и времени рассмотрении дела №024/01/15-2752/2022.

Исследовав представленные материалы дела №024/01/15-2752/2022 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для принятия мотивированного решения по делу.

Административным правонарушением, в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП, признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 1.5. КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленном законом.

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

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.9 КоАП, объективной стороной данного административного правонарушения являются действия должностных лиц органов местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Объективная сторона правонарушения, совершенного Фоминых А.А. выражается в ненадлежащем исполнении служебных обязанностей (в которые входит общее руководство и организация деятельности Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярск, которому передано для исполнения предупреждение Красноярского УФАС России №1 1255). Имея возможность пресечь нарушения закона, Фоминых А.А. не принял мер, направленных на устранение признаков нарушения, указанных в предупреждении Красноярского УФАС России №1 1255 от 12.07.2022, нивелировав возможность устранения вмененных Администрации города Красноярска нарушений, что обусловило продолжение неправового доступа учреждения на рынок оказания услуг проката спортивного инвентаря, создание учреждению преимущественных (внеконкурентных) условий доступа и осуществления деятельности на указанном рынке и привело к созданию дискриминационных условий для иных хозяйствующих субъектов, действующих на рынке (имеющих намерение войти на рынок) оказания услуг проката спортивного инвентаря, служило необоснованным препятствием доступа хозяйствующим субъектам на рынок оказания услуг проката спортивного инвентаря, а также совмещение МАУ «Татышев-парк» функций органа местного самоуправления (организация досуга) и функций хозяйствующего субъекта.

Время и место совершения административного правонарушения: период с 15.07.2022 (дата получения предупреждения №1 1255 от 12.07.2022 о прекращении действия (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства) по 30 сентября 2022 года (дата направления Департаментом городского хозяйства Администрации г. Красноярска письма № 02/4528-2х от 30.09.2022 о рассмотрении предупреждения №1 1255 от 12.07.2022).

Объектом данного правонарушения выступают общественные отношения, складывающиеся в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно: единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Субъектом ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП является должностное лицо органа местного самоуправления – Фоминых А.А., занимавший на момент совершения административного правонарушения должность руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, что подтверждается распоряжением Главы города Красноярска от 24.08.2020 №210-р л/с «О переводе Фоминых А.А.».

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП 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 или относилось к ним безразлично.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП, совершенного Фоминых А.А., характеризуется косвенным умыслом.

Виновность Фоминых А.А., подтверждается материалами дела и выражается в ненадлежащем исполнении своих должностных обязанностей.

Распоряжением Главы города Красноярска от 24.08.2020 №210-р л/с «О переводе Фоминых А.А.» последний назначен на должность заместителя Главы города – руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска с 24.08.2020.

В соответствии с должностной инструкцией, утвержденной Первым заместителем Главы города Красноярска от 24.08.2020, заместитель Главы города - руководитель Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска: руководит деятельностью департамента городского хозяйства администрации города; издает распоряжения и несет ответственность за вопросы, находящиеся в его компетенции; согласовывает проекты постановлений, распоряжений, соглашений, договоров, подписываемых Главой города, подготовленные органами администрации города, а также согласовывает другие нормативно правовые документы администрации, по вопросам, находящимся в его компетенции.

В соответствии с Уставом МАУ «Татышев-парк» (далее – Устав), утвержденным

распоряжением Администрации города Красноярска от 16.04.2021 № 44-орг (в ред. от 30.05.2022) органом Администрации города Красноярска, координирующим деятельность учреждения, а также осуществляющим отдельные функции и полномочия Учредителя, переданные данному органу в соответствии с правовыми актами города, является Департамент городского хозяйства Администрации города Красноярска.

В соответствии с представленными Администрацией г. Красноярска сведениями (вх.№4557-ЭП/24 от 07.03.2024) предупреждение Красноярского УФАС России №11255 от 12.07.2022 поступило в администрацию г. Красноярска 15.07.2022 (вх. №20015) и передано для исполнения руководителю Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска Фоминых А.А.

Таким образом, Фоминых А.А. осуществлял в момент совершения административного правонарушения должностные обязанности заместителя Главы города – руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска к вопросам которого было отнесено, в том числе руководство деятельностью Департамента городского хозяйства Администрации города, координация деятельности МАУ «Татышев-Парк».

Поскольку в соответствии с предупреждением Администрации г. Красноярска надлежало внести изменения в Устав МАУ «Татышев-Парк», Фоминых А.А., замещающий должность заместителя Главы города – руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, мог принять соответствующие меры для инициирования изменений в Устав МАУ «Татышев-Парк».

Вместе с тем, в ответ на предупреждение Красноярского УФАС России Фоминых А.А. направил письмо о рассмотрении предупреждения (исх.№02/4528-2х от 30.09.2022), в котором выражено несогласие с выводами предупреждения, указано на отсутствие в действиях Администрации г. Красноярска признаков нарушения антимонопольного законодательства, подписано заместителем Главы города – руководителем Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска с 24.08.2020 Фоминых А.А.

Исходя из изложенного, Фоминых А.А., занимая должность заместителя Главы города – руководителем Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, осуществляя общее руководство деятельностью Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, координацию деятельности МАУ «Татышев-Парк», которому передано на рассмотрение предупреждение Красноярского УФАС России №11255 от 12.07.2022, своевременных и надлежащих мер, направленных на устранение признаков нарушения антимонопольного законодательства не принял, проигнорировал предупреждение Красноярского УФАС России, нивелировав возможность устранения вмененных администрации города Красноярска нарушений.

Таким образом, Фоминых А.А., ранее замещающий должность заместителя Главы города – руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, осознавал противоправный характер своего действия, предвидел его вредные последствия и относился к ним безразлично, хотя в силу должностных обязанностей и возложенных полномочий не должен был совершать действия, влекущие вредные последствия в виде ограничения конкуренции.

Принимая во внимание вышеизложенное, в действиях Фоминых А.А. усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП, - действия должностных лиц органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности.

Факты нарушения удостоверяются: решением по делу № 024/01/15-2752/2022 от 24.11.2023, материалами дела №024/01/15-2752/2022, решением Арбитражного суда Красноярского края от 05.04.2023 по делу №А33-19970/2022, постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 16.06.2023 по делу №А33-19970/2022, постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 10.08.2023.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключаящие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП; характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.9 КоАП; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП, не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный частями 1, 6 статьи 4.5 КоАП, не истек.

Обстоятельства, отягчающие и смягчающие административную ответственность, перечень которых определен статьями 4.2, 4.3 КоАП, отсутствуют.

Применение положений статьи 2.9 КоАП и освобождение Фоминых А.А. от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Вместе с тем, по смыслу статьи 14.9 КоАП рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно при формальном наличии всех признаков состава правонарушения само по себе не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям по рассматриваемому правонарушению заключается как в наступлении негативных последствий: создании необоснованных преимущественных условий деятельности МАУ «Татышев-Парк», так и в ненадлежащем отношении Фоминых А.А. к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Согласно санкции части 1 статьи 14.9 КоАП совершение указанного административного правонарушения влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1. КоАП 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.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП 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.

Административное правонарушение, совершенное Фоминых А.А., не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП.

Сведения о привлечении Фоминых А.А. ранее к административной ответственности, в том числе по статье 14.9 КоАП с учетом положений статьи 4.6 КоАП отсутствуют.

Кроме того, в совершенном Фоминых А.А. правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза 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, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь статьями 3.4, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.3, 14.9, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо -, ранее замещавшего должность заместителя Главы города - руководителя Департамента городского хозяйства Администрации г. Красноярска, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП.

2. Назначить ... административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП, может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.