

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Вологодской области

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда, 160000

тел.: 8 (8172) 72-99-70

факс: 8(8172) 72-46-64

e-mail: to35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

Главному специалисту отдела по
имуществу, землеустройству и
строительству Администрации
муниципального образования г.
Никольск

<...>

161440, г. Никольск, ул. Советская,
д. 107 adm-nikolsk@mail.ru

на № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 035/04/7.32.4-105/2023 (04-07/01-23)

об административном правонарушении

15.02.2023г.
Вологда

г.

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя
Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области
Сучков Олег Николаевич, рассмотрев протокол об административном
правонарушении от 06.02.2023г. и иные материалы дела № 04-07/01-23 об
административном правонарушении в отношении должностного лица –

главного специалиста отдела по имуществу, землеустройству и строительству Администрации муниципального образования г. Никольск <...> ввиду нарушения требований Земельного кодекса Российской Федерации, ответственность за которое, предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь главой 29 КоАП РФ,

в отсутствие <...> (уведомлена надлежащим образом, направила ходатайство от 15.02.2023г. о рассмотрении настоящего дела в ее отсутствие),

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Управления по результатам рассмотрения жалобы Жирохова Н.И. (далее – Заявитель) на действия (бездействие) Администрации муниципального образования г. Никольск (далее – Организатор торгов, Администрация) при проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков с кадастровым номером 35:16:0103005:531, площадью 2835 кв.м., расположенного по адресу: Вологодская область, Никольский район, г. Никольск, ул. Заводская и с кадастровым номером 35:16:0103005:24, площадью 18854 кв.м., расположенного по адресу: Вологодская область, Никольский район, г. Никольск, ул. Заводская, д. 21В (номер извещения 090622/7139554/01 на сайте <http://www.torgi.gov.ru>) принято решение 15 августа 2022 № 035/10/18.1-420/2022 о признании жалобы обоснованной.

При рассмотрении жалобы, Управлением выявлены следующие обстоятельства.

Администрацией принято постановление Администрации от 06 июня 2022г. № 147 «О проведении аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков на территории муниципального образования город Никольск», а также распоряжение Администрации от 30 декабря 2021г. № 167 «О создании аукционной комиссии».

Организатор торгов 09.06.2022г. на сайте <http://www.torgi.gov.ru> (далее – ГИС Торги) разместил (опубликовал) извещение о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков с кадастровым номером 35:16:0103005:531, площадью 2835 кв.м., расположенного по адресу: Вологодская область, Никольский район, г. Никольск, ул. Заводская и с кадастровым номером 35:16:0103005:24, площадью 18854 кв.м., расположенного по адресу: Вологодская область, Никольский район, г. Никольск, ул. Заводская, д. 21В.

Согласно пункту 9 статьи 39.12 Земельного кодекса Российской Федерации

(далее – ЗК РФ) Организатор аукциона ведет протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, который должен содержать сведения о заявителях, допущенных к участию в аукционе и признанных участниками аукциона, датах подачи заявок, внесенных задатках, а также сведения о заявителях, не допущенных к участию в аукционе, с указанием причин отказа в допуске к участию в нем. Заявитель, признанный участником аукциона, становится участником аукциона с даты подписания организатором аукциона протокола рассмотрения заявок. Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе подписывается организатором аукциона не позднее чем в течение одного дня со дня их рассмотрения и размещается на официальном сайте не позднее чем на следующий день после дня подписания протокола.

Организатором торгов протокол размещен (опубликован) 28.07.2022г.

Согласно пункту 10 статьи 39.12 ЗК РФ заявителям, признанным участниками аукциона, и заявителям, не допущенным к участию в аукционе, организатор аукциона направляет уведомления о принятых в отношении них решениях не позднее дня, следующего после дня подписания протокола, указанного в пункте 9 статьи 39.12 ЗК РФ.

Представитель Организатора торгов пояснил, что все участники аукциона были допущены, в том числе Заявитель. Участники торгов, за исключением Жирохова Н.И., уведомлены о допуске по телефону. В заявке Жирохова Н.И. не был указан номер телефона, в связи с чем он не был уведомлен о допуске к участию в торгах.

Довод Заявителя является обоснованным.

Вместе с тем, в извещении об аукционе указано место, дата и время проведения аукциона, который состоялся 29.07.2022г. в 11:00 по адресу: г. Никольск, ул. Северная, д. 107, каб. 18. Протокол рассмотрения заявок размещен в ГИС Торги 28.07.2022г. Жирохов Н.И. ознакомлен с извещением, знал о месте, дате и времени проведения аукциона, которые с момента публикации извещения Организатором торгов не изменялись. Также он имел возможность ознакомиться с протоколом рассмотрения заявок на ГИС Торги. Доказательств, свидетельствующих о препятствии Заявителя участвовать в аукционе, в Комиссию УФАС не представлено.

В силу части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В рамках рассмотрения жалобы установлено следующее.

В соответствии с пунктом 15 статьи 39.12 ЗК РФ результаты аукциона оформляются протоколом, который составляет организатор аукциона. Протокол о результатах аукциона составляется в двух экземплярах, один из

которых передается победителю аукциона, а второй остается у организатора аукциона. В протоколе указываются:

- 1) сведения о месте, дате и времени проведения аукциона;
- 2) предмет аукциона, в том числе сведения о местоположении и площади земельного участка;
- 3) сведения об участниках аукциона, о начальной цене предмета аукциона, последнем и предпоследнем предложениях о цене предмета аукциона;
- 4) наименование и место нахождения (для юридического лица), фамилия, имя и (при наличии) отчество, место жительства (для гражданина) победителя аукциона и иного участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене предмета аукциона;
- 5) сведения о последнем предложении о цене предмета аукциона (цена приобретаемого в собственность земельного участка, размер ежегодной арендной платы или размер первого арендного платежа).

В протоколе о результатах аукциона от 29.07.2022г. отсутствуют сведения о месте, дате и времени проведения аукциона и сведения о предпоследнем предложении о цене предмета аукциона, что является нарушением пункта 15 статьи 39.12 ЗК РФ.

В соответствии с пунктом 16 статьи 39.12 ЗК РФ протокол о результатах аукциона размещается на официальном сайте в течение одного рабочего дня со дня подписания данного протокола.

Представитель Организатора торгов пояснил, что протокол о результатах аукциона от 29.07.2022г. размещен (опубликован) 03.08.2022г.

Вместе с тем, Комиссия установила, что в ГИС Торги размещен протокол от 24.01.2022г. в отношении иных торгов, а протокол о результатах аукциона от 29.07.2022г. на дату рассмотрения настоящей жалобы 15.08.2022г. не размещен, что является нарушением пункта 16 статьи 39.12 ЗК РФ.

Администрация муниципального образования г. Никольск допустила нарушение пунктов 10,15,16 статьи 39.12 ЗК РФ.

Согласно приказу (распоряжению) о переводе работника на другую работу № 8 от 01.04.2019г. <...> назначена на должность главного специалиста отдела по имуществу, землеустройству и строительству Администрации муниципального образования г. Никольск.

В соответствии с пунктом 2.5 Должностной инструкции главного специалиста отдела по имуществу, землеустройству и строительству, утвержденной распоряжением Администрации муниципального образования г. Никольск № 184 от 29.12.2018г., в обязанности служащего входит осуществление

размещения готового пакета документов в единой информационной системе для продажи либо аренды муниципального имущества и земельных участков.

Согласно распоряжению Администрации муниципального образования г. Никольск от 30.12.2021 № 167 «О создании аукционной комиссии» <...> является членом комиссии, секретарем, ответственным за ведение протоколов, составляемых в ходе проведения аукционов.

Таким образом, <...>, как ответственным должностным лицом, нарушены процедура и порядка организации и проведения обязательных земельных торгов.

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

По факту совершения правонарушения уполномоченным должностным лицом 06.02.2023 составлен протокол об административном правонарушении в отсутствие <...> (уведомлена надлежащим образом, представила ходатайство от 06.02.2023 о составление протокола в ее отсутствие).

Протокол об административном правонарушении составлен правильно, оснований для его возврата не имеется.

Согласно протоколу об административном правонарушении, определению о назначении времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении от 06.02.2023 рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении назначено на 15.02.2023, о чем <...> уведомлена надлежащим образом.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо, уполномоченное на рассмотрение дел об административном правонарушении, пришло к выводу о наличии в действиях (бездействии) <...> нарушения положений Земельного кодекса Российской Федерации.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, предусмотренный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Ходатайств, препятствующих рассмотрению настоящего дела об

административном правонарушении, не заявлено.

Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении должностным лицом, не имеется.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1, статьей 2.4 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ установлена административная ответственность.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом в КоАП РФ 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 органах местного самоуправления. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия (п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2009 № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»).

<...> является надлежащим субъектом административной ответственности, и в ее действии, выразившимся в нарушении порядка организации и проведения обязательных земельных торгов, содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, совершено <...> в период исполнения должностных обязанностей.

Вина <...> состоит в том, что она не выполнила установленные требования земельного законодательства.

Субъективная сторона правонарушения выражается в том, что <...>, являясь должностным лицом, имела возможность соблюдения норм федерального законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако не предприняла всех зависящих от нее мер по их соблюдению.

Объективная сторона правонарушения заключается в неисполнении требований земельного законодательства, направленных на реализацию

прав претендентов принять участие в обязательных к проведению торгах.

Место совершения правонарушения – Российская Федерация, Вологодская область, г. Никольск.

Время совершения административного правонарушения– 29.07.2022г. (ненаправление в установленный срок уведомления участникам аукциона о принятых в отношении них решений, не указание в протоколе о результатах аукциона обязательных сведений), 02.08.2022г. (неразмещение в установленный срок протокола о результатах аукциона).

Таким образом, <...>, как должностное лицо, совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Состав и событие административного правонарушения доказаны.

Выявленные нарушения подтверждаются следующими доказательствами: решением Вологодского УФАС России 15.08.2022 № 035/10/18.1-420/2022, протоколом по делу № 04-07/01-23 от 06.02.2023 и иными материалами в их совокупности.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

<...> представлены письменные пояснения от 15.02.2023г., согласно которым ранее она к административной ответственности не привлекалась.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения лица, совершившего административное правонарушение, от административной ответственности при малозначительности правонарушения.

Согласно п. 21 Постановления 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 правонарушений.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, необходимо установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного

административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Согласно позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Определении от 15.04.2008 № 248-0-0, из статьи 2.9 КоАП РФ рассматриваемой с учетом смысла, придаваемого ей сложившейся правоприменительной практикой, следует, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительности суды должны исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения; малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях с учетом названных выше обстоятельств, при этом применение положений статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью должностного лица административного органа, рассматривающего дело об административном правонарушении.

По юридической конструкции правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, образует формальный состав. Административная ответственность в данном случае наступает за сам факт совершения противоправного деяния, а не за причинение какого-либо вреда или ущерба.

Следовательно, поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, отсутствие указанных последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного должностным лицом.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий в результате допущенного правонарушения, а в пренебрежительном отношении к соблюдению требований действующего законодательства.

Таким образом, в данном случае вынесение в отношении <...> постановления о назначении административного наказания будет способствовать обеспечению реализации целей административного наказания, а также предупреждению совершения новых правонарушений.

Учитывая характер совершенного правонарушения, связанного с существенным нарушением должностным лицом требований земельного законодательства, направленных на признании равенства участников торгов и открытости деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, оно не может быть признано малозначительным.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В силу части 1 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Согласно части 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

С учетом наличия обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, имеется основание применения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ – административное наказание, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Устанавливая меру административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, федеральный законодатель преследует цели предупреждения совершения новых правонарушений как самими правонарушителями, так и другими лицами (статья 1.2 и часть 1 статьи 3.1 КоАП), а также стимулирования правомерного поведения должностных лиц.

В силу части 1 статьи 29.13 КоАП судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, при установлении причин административного правонарушения и условий, способствовавших его совершению, вносят в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представление о принятии мер по устранению указанных причин и условий.

Установлены причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, к которым следует отнести не принятие <...> всех зависящие от нее мер по соблюдению установленного законодательством порядка организации и проведения земельных торгов.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.1.1, частью 10 статьи 7.32.4, статьями 23.66, 29.9, 29.10, 29.13 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо, являющееся главным специалистом отдела по имуществу, землеустройству и строительству Администрации муниципального образования г. Никольск <...> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ей наказание с учетом части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ в виде предупреждения.
2. Выдать на основании статьи 29.13 КоАП обязательное для исполнения представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.

В силу части 2 статьи 29.13 организации и должностные лица обязаны рассмотреть представление об устранении причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, в течение месяца со дня его получения и сообщить о принятых мерах судье, в орган, должностному лицу, внесшим представление.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

Временно исполняющий обязанности

заместитель руководителя Управления
О.Н. Сучков