

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 368/11-АДМ-2015

об административном правонарушении

«08» сентября 2015 г.

г. Кемерово

ул. Ноградская, 5

Я, Кухарская Наталья Евгеньевна, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>, по признакам административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие <...> в присутствии защитника <...>,

### УСТАНОВИЛА:

15.05.2015 г. на основании приказа Кемеровского УФАС России № 94 было возбуждено дело № 35/А-15-2014 по признакам нарушения, в том числе муниципальным учреждением «Комитет по земельным ресурсам и муниципальному имуществу города Белово» (далее – МУ «КЗРиМИ г. Белово») частей 1, 2, статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ).

По результатам рассмотрения дела № 35/А-15-2014 комиссией Кемеровского УФАС России было принято решение о признании, в том числе МУ «КЗРиМИ г. Белово» нарушившим части 1, 2, статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось во включении в извещение о проведении торгов, конкурсную документацию не предусмотренных Федеральными законами и иными нормативными правовыми актами ограничений, препятствующих доступу к участию в торгах, а именно: условий о приобретении победителем конкурса с последующей безвозмездной передачей в муниципальную собственность дополнительного имущества, напрямую не связанного с приобретаемым правом на аренду земельного участка и его использованием, а именно:

- светодиодных прожекторов с защитой в количестве 10 штук с синей подсветкой (артикул ОД – 301), светодиодных прожекторов с защитой в количестве 7 штук с белой подсветкой (артикул ОД – 301), ростовой фигуры пешехода ребенка (мальчик) в количестве 3 штук, ростовой фигуры пешехода ребенка (девочка) в

количестве 3 штук (лот № 1);

- качалки на пружине «Пчелка» (код № 0117), карусели (код 0520), качели с гибкой подсветкой двойной (код 0502), песочницы без крышки (код 0203/1), качели балансирующей (код 0505), игрового комплекса (код 0921), в количестве 3 штуки (лот № 2).

МУ «КЗРиМИ г. Белово» является муниципальным казенным учреждением, находящимся в собственности муниципального образования Беловского городского округа. Учредителем МУ «КЗРиМИ г. Белово» является администрация Беловского городского округа. МУ «КЗРиМИ г. Белово» является юридическим лицом.

Распоряжением администрации Беловского городского округа от 09.01.2014 г. № 1-р утвержден Устав МУ «КЗРиМИ г. Белово».

Пунктом 2.2 Устава МУ «КЗРиМИ г. Белово» установлено, что одной из основных задач комитета является организация учета, управление и распоряжение муниципальным имуществом, а также консультативно-справочное обеспечение органов местного самоуправления в вопросах земельных отношений.

Согласно пункту 2.3 Устава МУ «КЗРиМИ г. Белово» комитет в соответствии с возложенными на него задачами готовит проекты нормативных правовых актов местного самоуправления по вопросам регулирования земельных отношений, управления и распоряжения объектами муниципальной собственности; готовит материалы по предоставлению земельных участков, дает по ним заключения; организует и проводит на основании распоряжений администрации Беловского городского округа конкурсы по продаже права пользования (аренды) имуществом, включая земельные участки; разрабатывает и предоставляет на рассмотрение Главы города проекты нормативных актов администрации Беловского городского округа и Беловского городского Совета народных депутатов по вопросам управления объектами муниципальной собственности.

Согласно пункту 4.3 руководство МУ «КЗРиМИ г. Белово» осуществляет руководитель на основе единоначалия, несет ответственность за нарушение договорных, кредитных, расчетных обязательств, правил хозяйствования, согласно законодательству РФ (пункт 4.5 Устава).

Установлено, что конкурсная документация по продаже права на заключение договора аренды земельных участков (лот № 1 – под строительство СТО и диспетчерской такси, лот № 2 – под строительство индивидуальных гаражей) утверждена <...>.

Таким образом, лицом, ответственным за включение в конкурсную документацию указанных выше условий о приобретении победителем конкурса определенных видов товаров, о безвозмездной передаче их в муниципальную собственность является <...>.

Временем совершения <...> административного правонарушения является дата утверждения конкурсной документации по продаже права на заключение договора аренды земельных участков (лот № 1 – под строительство СТО и диспетчерской такси, лот № 2 – под строительство индивидуальных гаражей), а

именно: 17.12.2014 г.

Местом совершения <...> административного правонарушения является местонахождение МУ «КЗРиМИ г. Белово» – г. Белово.

Согласно части 1 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ установлено, что наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Согласно части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) 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, 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 3 статьи 14.32 указанного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Действия <...>, выразившееся во включении в конкурсную документацию ограничений, препятствующих доступу к участию в торгах, реализация которых привела (могла привести) к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, вступают в противоречие с требованиями с требованиями частей 1, 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ, подлежат квалификации, как действия, ответственность за которые предусмотрена части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

21.07.2015 г. определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования было возбуждено дело № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении в отношении <...> по признакам нарушения части 1 статьи 14.9 КоАП РФ и назначена дата составления и подписания протокола (13.08.2015 г. в 11 часов 00 минут). Определение было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>.

29.07.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные

пояснения от имени <...>.

13.08.2015 г. в назначенное время <...>. на составление и подписание протокола не явился, направил защитника <...>.

Защитником <...> были представлены дополнения к письменным пояснениям от имени <...>, а также было заявлено ходатайство о переносе даты, времени составления и подписания протокола по делу № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении в связи с необходимостью предоставления дополнительных доказательств.

В пояснениях от 29.07.2015 г., а также в дополнениях к пояснениям от 12.08.2015 г. <...> указывает, что МУ «КЗРиМИ г. Белово» организует и проводит на основании распоряжений администрации Беловского городского округа торги по продаже права пользования (аренды), в том числе земельных участков и как организатор торгов не вправе самостоятельно утверждать условия торгов. Распоряжения Главы города являются обязательными к исполнению для МУ «КЗРиМИ г. Белово», который не наделен полномочиями по отмене Распоряжений администрации Беловского городского округа или внесение изменений в такие распоряжения.

Также <...> указал на то, что до момента утверждения конкурсной документации о проведении спорных торгов им была подготовлена служебная записка о невозможности включения в конкурсную документацию условий, не связанных с использованием конкретного земельного участка, т.к. такие условия являются незаконными и противоречат антимонопольному законодательству. Данная служебная записка была направлена в адрес администрации Беловского городского округа.

Уведомлением от 18.08.2015 г. составление и подписание протокола по делу № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении было назначено на 25.08.2015г. (14 часов 00 минут).

25.08.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от <...> составлении и подписании протокола по делу № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении в его отсутствие с участием защитника – <...>.

25.08.2015 г. в присутствии защитника – <...> состоялась процедура составления и подписания протокола. Копия протокола была направлена в адрес <...> заказным письмом с уведомлением.

26.08.2015 г. определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении рассмотрение данного дела было назначено на 08.09.2015 на 10 часов 00 минут.

08.09.2015 г. <...> на рассмотрение дела № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении не явился, направил ходатайство о рассмотрении дела № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении в его отсутствие.

Защитник – <...>, присутствовавшая 08.09.2015 г. на рассмотрении дела № 368/11-АДМ-2015 об административном правонарушении, поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях, предоставленных от имени <...> в адрес

Кемеровского УФАС России, сообщила, что в настоящий момент нарушение антимонопольного законодательства устранено.

Изучив материалы административного дела № 368/11-АДМ-2015, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

19.08.2014 г. распоряжением администрации Беловского городского округа № 2176-р принято решение о включении инвестиционных условий в договоры аренды муниципального имущества и земельных участков, заключаемых на торгах.

10.12.2014 г. распоряжением администрации Беловского городского округа № 3359-р принято решение об утверждении условий продажи права на заключение договоров аренды указанных выше земельных участков и проведении соответствующего конкурса.

18.12.2014 г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) размещено извещение № 181214/0069441/01 о проведении конкурса по продаже права на заключение договора аренды земельных участков, расположенных:

- Кемеровская область, г. Белово, ул. Аэродромная, рядом с заправкой «Газпром», площадью 1500 кв. м., кадастровый номер <...> :21:0101009:88, разрешенное использование - под строительство СТО и диспетчерской такси (лот № 1);

- Кемеровская область, г. Белово, 3-ий микрорайон, в 85 метрах западнее от жилого дома № 17, площадью 576 кв. м., кадастровый номер <...> :21:0114006:328, разрешенное использование – под строительство индивидуальных гаражей (лот № 2).

В извещении № 181214/0069441/01 о проведении конкурса по продаже права на заключение договора аренды земельных участков, а также в конкурсной документации указано, что в соответствии с условиями конкурса победитель конкурса обязан:

- приобрести с последующей безвозмездной передачей в муниципальную собственность светодиодные прожекторы с защитой в количестве 10 штук с синей подсветкой (артикул ОД – 301), светодиодные прожекторы с защитой в количестве 7 штук с белой подсветкой (артикул ОД – 301), ростовую фигуру пешехода ребенка (мальчик) в количестве 3 штук, ростовую фигуру пешехода ребенка (девочка) в количестве 3 штук (лот № 1);

- приобрести с последующей безвозмездной передачей в муниципальную собственность набор детской игровой площадки, состоящей из: качалки на пружине «Пчелка» (код № 0117), карусели (код 0520), качели с гибкой подсветкой двойной (код 0502), песочницы без крышки (код 0203/1), качели балансирующей (код 0505), игрового комплекса (код 0921), в количестве 3 штуки (лот № 2).

В соответствии с частью 4 статьи 38 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) порядок организации и проведения торгов (конкурсов, аукционов) по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков определяется уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти в

соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и настоящим Кодексом.

11.11.2002 г. Постановлением Правительства Российской Федерации № 808 утверждены Правила организации и проведения торгов по продаже находящихся в государственной и муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договора аренды таких земельных участков (далее – Правила № 808).

Пунктом 1 Правил № 808 установлено, что настоящие Правила определяют порядок организации и проведения торгов по продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков (далее - торги).

Согласно пункту 2 Правил № 808 торги являются открытыми по составу участников и проводятся в форме аукциона или конкурса. При этом аукцион может быть открытым или закрытым по форме подачи предложений о цене или размере арендной платы.

Торги проводятся в форме конкурса в случае необходимости установления собственником земельного участка условий (обязанностей) по использованию земельного участка.

Установлено, что извещение о проведении конкурса, конкурсная документация содержат условия, не имеющие отношение к предмету конкурса - право на заключение договора аренды земельных участков (лот № 1, лот № 2), касающиеся обязанностей, предъявляемых к победителям, по приобретению и безвозмездной передаче в муниципальную собственность светодиодных прожекторов с защитой в количестве 10 штук с синей подсветкой (артикул ОД – 301), светодиодных прожекторов с защитой в количестве 7 штук с белой подсветкой (артикул ОД – 301), ростовой фигуры пешехода ребенка (мальчик) в количестве 3 штук, ростовой фигуры пешехода ребенка (девочка) в количестве 3 штук (лот № 1), а также набора детской игровой площадки, состоящей из: качалки на пружине «Пчелка» (код № 0117), карусели (код 0520), качели с гибкой подсветкой двойной (код 0502), песочницы без крышки (код 0203/1), качели балансирующей (код 0505), игрового комплекса (код 0921), в количестве 3 штуки (лот № 2).

Законодательство РФ не предусматривает, что для приобретения права на заключение договора аренды земельного участка претендент (участник конкурса) должен обладать дополнительными материальными ресурсами для выполнения указанных условий, не имеющих отношения к предмету торгов.

Любой участник торгов может являться потенциальным победителем и не обязан обладать дополнительными материальными ресурсами для выполнения указанных условий, не имеющих отношения к предмету торгов.

Требования (условия) о приобретении и безвозмездной передаче в муниципальную собственность определенных товаров повлияли на права хозяйствующих субъектов, желавших принять участие в конкурсе на право на заключения договора аренды земельного участка. В результате установления требований, указанных в извещении о проведении конкурса, в конкурсной документации хозяйствующие субъекты (потенциальные участники), не имеющие

возможность их исполнить, оказались в менее выгодном положении по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (имеющими такую возможность), что привело (могло привести) к нарушению их прав при подаче заявки.

МУ «КЗРиМИ г. Белово», включив в извещение о проведении торгов, конкурсную документацию не предусмотренные Федеральными законами и иными нормативными правовыми актами ограничения, препятствующие доступу к участию в торгах, а именно: условия о приобретении победителем конкурса определенных видов товаров, о безвозмездной передаче их в муниципальную собственность, создало неравные условия для потенциальных участников данного конкурса, которые имели намерение подать заявку, но ввиду отсутствия средств на приобретение товаров, содержащихся в условиях конкурса, указанное право не реализовали (заведомо предполагая о том, что им будет отказано в допуске), чем нарушило запрет, установленный частями 1, 2 статьи 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Следствием включения в извещение о проведении торгов, конкурсную документацию условий о приобретении победителем конкурса определенных видов товаров, о безвозмездной передаче их в муниципальную собственность явилось (могло явиться) сокращение числа хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в торгах, нарушение их прав в сфере осуществления предпринимательской деятельности, а также предоставление определенным участникам (хозяйствующим субъектам, обладающим определенными материальными ресурсами) преимущественных условий участия в торгах.

Согласно статье 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В процессе проведения административного расследования установлено, что должностным лицом <...> были предприняты меры по соблюдению требований частей 1, 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: до объявления торгов была подготовлена и направлена в администрацию Беловского городского округа служебная записка о невозможности включения в конкурсную документацию условий, не связанных с использованием конкретного земельного участка, т.к. такие условия являются незаконными и противоречат антимонопольному законодательству. Данная служебная записка была рассмотрена <...>, о чем свидетельствует соответствующая резолюция. Согласно данной резолюции <...> было дано указание о подготовке документов для проведения соответствующих торгов.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного статьей 14.9 КоАП РФ, выражается в действиях должностных лиц, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, следовательно, субъектом данного правонарушения является то должностное лицо, которое совершило действие недопустимое с антимонопольным законодательством.

<...> были предприняты необходимые и возможные меры к точному исполнению положений антимонопольного законодательства, следовательно, в действиях данного должностного лица отсутствует вина, умысел.

Оценивая собранные по делу доказательства, а также с учетом того, что <...> предвидел возможность наступления вредных последствий своего деяния и предпринял меры, направленные на их предотвращение, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к выводу об отсутствии в действиях <...> состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в [статье 24.5](#) настоящего Кодекса, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, выносят постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении с соблюдением требований, предусмотренных [статьей 29.10](#) настоящего Кодекса.

Частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ предусмотрено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из перечисленных в части 1 указанной статьи обстоятельств, в том числе при отсутствии состава правонарушения.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 23.48, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, частью 1 статьи 28.9, пунктом 2 части 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

Производство по делу № 368/11-АДМ-2014 о совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении должностного лица <...>, прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Руководитель управления

Н.Е. Кухарская