

Я, заместитель руководителя Управления – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей <...>., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.9-897/2022 в отношении должностного лица – главы администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района (на момент совершения административного правонарушения) <...> (<...>), по факту административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...>.

УСТАНОВИЛА:

21.12.2022 г. в отношении <...> составлен протокол № 056/04/14.9 – 897/2022 об административном правонарушении (исх. № 9418 от 21.12.2022), предусмотренном ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Определением (исх. № 9428 от 21.12.2022) рассмотрение дела № 056/04/14.9 – 897/2022 назначено на 09 января 2023 г. в 11 ч. 00 мин.

<...> в адрес Оренбургского УФАС России представлены возражения (вх. № 12321 от 30.12.2022) на протокол об административном правонарушении. Согласно возражениям, на момент вынесения Оренбургским УФАС России предупреждения от 30.11.2021 об устранении нарушений сроком до 31.03.2022 года о необходимости передать во временное владение и (или) пользование спорное имущество, относящееся к государственной или муниципальной собственности с учетом требований действующего законодательства., договор от 20.02.2020 не отвечал признакам нового договора, прекратил свое действие 19.01.2021, тем самым отсутствуют правовые последствия, которые нужно устранить, в материалах дела отсутствуют доказательства, что данный договор перезаключен на новый срок. На основании вышеизложенного следует, что отсутствует объект административного правонарушения. Таким образом, материалами дела не подтверждается наличие объективной стороны правонарушения.

<...>., как должностное лицо не имела физической возможности для устранения нарушения антимонопольного законодательства до возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отставкой от 24 августа 2021, так как должностным лицом государственного органа является лицо, имеющее в силу своего статуса, правового положения возможность совершения действий и принятия решений, имеющих юридическое значение и влекущих правовые последствия для физических и

юридических лиц, приводящих к возникновению, изменению или прекращению тех или иных правоотношений, в связи с чем имеются основания для освобождения <...> от административной ответственности в соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

По мнению <...>, имеет место отсутствие виновного поведения, отсутствие субъективной стороны правонарушения. Факт совершения <...>. административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, не подтверждается материалами дела. Доказательства, имеющиеся в материалах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых действиях, совершенных <...>. состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в связи с чем имеются основания, предусмотренные статьей 24.5 КоАП РФ, для прекращения производства по делу.

Таким образом, <...> просит прекратить производство по делу об административном правонарушении на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, пояснения <...>., должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, установило следующее.

Оренбургским УФАС России 30.11.2021 г. администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области выдано предупреждение № 06-19-10/2021 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, для чего в срок до 31 марта 2022 года необходимо передать во временное владение и (или) пользование спорное имущество, относящееся к государственной или муниципальной собственности с учетом требований действующего законодательства.

Вместе с тем, сведений об исполнении предупреждения, ходатайств о продлении срока исполнения предупреждения в Оренбургское УФАС России от администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области не поступило, предупреждение № 06-19-10/2021 не исполнено.

Приказом Оренбургского УФАС России от 12.04.2022 № 39 в связи с неисполнением предупреждения № 06-19-10/2021 возбуждено производство по делу № 056/01/15-298/2022 по признакам нарушения администрацией муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем передачи прав на объекты водоснабжения и водоотведения без проведения конкурсных процедур посредством заключения с ТСН «Уранбаш» договора № 1 на техническое обслуживание скважин, водопроводных систем и

водопроводных сетей от 20.02.2020 г..

По результатам рассмотрения указанного дела, Комиссией Оренбургского УФАС России принято решение (исх. № 8107 от 03.11.2022) которым администрация муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области признана нарушившей ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, материалы дела № 056/01/15-298/2022 переданы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

На территории п. Уранбаш Октябрьского района Оренбургской области существует централизованная система водоснабжения физических и юридических лиц, альтернативных источников водоснабжения не имеется.

18.10.2019 г. п. 8 протокола № 1 общего собрания членов товарищества собственников недвижимости «Уранбаш» установлен взнос за потребление холодного водоснабжения для физических лиц в размере 35,00 рублей за 1 кубометр, для юридических лиц, индивидуальных предпринимателей 70 рублей за 1 кубометр.

20.02.2020 года администрацией муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области с ТСН «Уранбаш» заключен договор № 1 на техническое обслуживание скважин, водопроводных систем и водопроводных сетей сроком на 11 месяцев.

В соответствии с п. 1.1 указанного договора, «исполнитель» осуществляет техническое обслуживание водопроводных сетей и скважины: расположенных по адресу п. Уранбаш Октябрьского района Оренбургской области в соответствии с действующими нормативами, предусмотренными для данного вида деятельности.

Пунктами 2.1.1 – 2.1.6 договора установлены обязанности «Исполнителя», а именно:

- осуществлять техническое обслуживание водопроводных сетей и скважины,
- заключать договоры на пользование водой с абонентами (физическими и юридическими лицами) п. Уранбаш с приложением акта разграничения балансовой принадлежности, осуществлять сбор взносов с абонентов, находящихся на территории муниципального образования п. Уранбаш
- заключать договоры с ОАО «ЭнергосбытПлюс» на поставку электроэнергии на объекты водоснабжения и производить оплату за потребляемую энергию

- производить подачу воды населению по качеству, соответствующему САНПиН 2.1.4.1074-01 «Питьевая вода. Гигиенические требования к качеству воды».
- осуществлять контроль за качеством воды в сроки, установленные санитарными нормами и правилами
- по заявке (письменной или устной) «Заказчика» произвести дополнительные ремонтные работы (аварийные или плановые) скважин водопроводных сетей (произвести их замену) с использованием ремонтного материала или водяного оборудования, приобретенного «Заказчиком» самостоятельно за счет собственных денежных средств и предоставленного «Исполнителю» для производства работ.

Таким образом, по договору № 1 на техническое обслуживание скважин, водопроводных систем и водопроводных сетей администрация муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области фактически передала указанное имущество ТСН «Уранбаш» во временное владение и (или) пользование.

01.05.2020 г. ТСН «Уранбаш» с ООО «ГидроТехСервис» (агент) заключен агентский договор № 2, в соответствии с п. 2.1.7 которого Агент обязан производить сбор взносов за водопотребление с населения и организаций.

В соответствии с п. 1, 2 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», 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 заключаются 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 частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона. Осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

Частью 3 указанной статьи также установлено, что 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Кроме того, ч. 6 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» определяет, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 указанной статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Согласно ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку РФ 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 ходе рассмотрения дела Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что передача скважин, водопроводных систем и водопроводных сетей администрацией муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области осуществлена без проведения конкурсных процедур. Доказательств обратного в антимонопольный орган не представлено.

Для рассмотрения указанного дела проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», в ходе которого установлено, что администрация муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области своими действиями по заключению договора № 1 от 20.02.2020 могла ограничить конкуренцию на рынке услуг водоснабжения и водоотведения в установленных географических границах.

Передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения, создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширение возможностей для получения заинтересованными лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развитие добросовестной конкуренции, совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечение гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на

муниципальное имущество.

В то время как проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Указанная позиция подтверждается Постановлением Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 года № 7905/09, в соответствии с которым открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора.

С учетом изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России действия администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области, выразившиеся в передаче прав на объекты водоснабжения и водоотведения без проведения конкурсных процедур, квалифицировала как нарушение требований ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Факт данного нарушения установлен решением Комиссии Оренбургского УФАС России по делу № 056/01/15-298/2022.

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.

Решением Совета Депутатов муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области от 16.11.2018 № 55 главой муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области избрана <...>.

В соответствии с решением Совета Депутатов муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области от

24.08.2021 № 42 полномочия главы администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области <...>. прекращены досрочно в связи с отставкой по собственному желанию.

Согласно п. 1 ст. 28 Устава муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области, глава сельсовета является высшим должностным лицом муниципального образования и наделяется настоящим уставом собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

В соответствии с п. 1 ст. 29 Устава, глава сельсовета представляет муниципальное образование в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени сельсовета.

Договор № 1 на техническое обслуживание скважин, водопроводных систем и водопроводных сетей от 20.02.2020 г. подписан главой администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района Оренбургской области <...>.

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

На момент совершения указанных нарушений <...>. являлась должностным лицом, в понимании ст. 2.4 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях должностного лица – главы администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района (на момент совершения административного правонарушения) <...>. установлен факт административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: Оренбургская область, Октябрьский район, п. Уранбаш, ул. Больничная д. 1.

Время совершения правонарушения – 20.02.2020 г., дата заключения договора № 1 на техническое обслуживание скважин, водопроводных систем и водопроводных сетей от 20.02.2020 г.

На основании ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к ответственности за совершение административного правонарушения, состоящем в нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Согласно ч. 6 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии Оренбургского УФАС России по делу № 056/01/15-298/2022 вступило в силу 02.11.2022 г.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Факт правонарушения и наличие вины <...>. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях, подтверждаются материалами дела.

В действиях должностного лица присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 статьи 14.9 Кодекса об административных правонарушениях.

Исследовав вопрос о возможности освобождения <...>. от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, должностное лицо не находит оснований для признания малозначительности совершенного административного правонарушения, учитывая формальный состав совершенного административного правонарушения.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, должностное лицо учитывает характер совершенного правонарушения, финансовое положение, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5.2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

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.

Должностным лицом в рамках проверки сроков давности привлечения к административной ответственности исследовался вопрос о привлечении <...>. к административной ответственности.

<...>. в материалы дела представлены сведения о ее привлечении к административной ответственности.

Таким образом, административное правонарушение, совершенное <...>. 20.02.2020 г., не является впервые совершенным административным правонарушением.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены.

Обстоятельств смягчающих, отягчающих административную ответственность должностным лицом не установлено.

С учетом изложенного, руководствуясь статьями 3.1, 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 кодекса РФ об административных правонарушениях, на основании ч. 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – главу администрации муниципального образования Уранбашский сельсовет Октябрьского района (на момент совершения административного правонарушения) < ... > виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить ей административное наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

Заместитель руководителя управления –