

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«16» апреля 2021 года

№ 039/04/7.32.4-133/2021

г. Калининград

Резолютивная часть объявлена «16» апреля 2021 года.

В полном объеме постановление изготовлено «16» апреля 2021 года.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) Д, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 039/04/7.32.4-133/2021, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении главы администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ»

К

от лица, в отношении которого ведётся производство: не явился, извещён;

УСТАНОВИЛ:

04.03.2021 составлен протокол об административном правонарушении в отношении главы администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Администрация, Организатор торгов) К.

Определением от 04.03.2021 дело назначено к рассмотрению.

Определением от 19.03.2021 рассмотрение дела продлено, дело назначено к рассмотрению на 16.04.2021. Определение направлено по месту регистрации К, по адресу Администрации, в том числе подано нарочно.

16.04.2021 в 10:37 поступили письменные возражения на определение о возбуждении дела об административном правонарушении с указанием на то, что договор подписан иным должностным лицом. Согласно представленной доверенности защитника от 15.04.2021, К уведомлен о дате и времени места рассмотрения дела. Почтовое отправление, направленное в адрес К, им не получено.

Ввиду отсутствия надлежащим образом извещённого о времени и месте рассмотрения К, изучив протокол об административном правонарушении и материалы дела, нахожу вину К в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

17.04.2020 администрацией муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Администрация) в общественно-политической газете «Волна» (№ 17), а также на официальном сайте муниципального образования «Зеленоградский городской округ» было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса № НТО/02/2020 (далее – Конкурс) на право размещения нестационарных торговых объектов (далее – НТО) на территории муниципального образования «Зеленоградский городской округ» и конкурсная документация (далее – Документация).

Согласно пункту 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», к

вопросам местного значения муниципального, городского округа относятся создание условий для обеспечения жителей муниципального, городского округа услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания.

Конкурс проведён в соответствии с Положением о порядке организации и предоставления мест для размещения объектов мелкорозничной торговли, остановочных комплексов и оказания услуг, утверждённым решением городского совета депутатов муниципального образования «Зеленоградское городское поселение» № 253 от 19.03.2014 (далее – Положение).

Согласно разделу V Документации «Список лотов и требований к конкурсным предложениям» Конкурсной документации лот № 19 – летнее кафе г. Зеленоградск, территория земельного участка с КН39:05:010301:8, место в схеме НТО № 125 имеет площадь 25 м².

В соответствии с протоколом № 2 рассмотрения заявок на участие в Конкурсе на участие в Конкурсе от 27.05.2020 по указанному лоту была подана единственная заявка – ИП И, который признан победителем Конкурса по лоту № 19.

При этом в протоколе № 2 также указана площадь 25 м².

29.05.2020 между Администрацией и ИП И был заключен договор № 10/НТО/02/2020 на размещение нестационарного торгового объекта на территории муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Договор).

В силу пункта 1.1 Договора, Администрация предоставляет Оператору – ИП И право размещать нестационарный торговый объект, именуемый, в дальнейшем НТО площадью 264 м², с прилегающей территорией благоустройства площадью 660 м², в месте, расположенном по адресу: г. Зеленоградск территория земельного участка с КН 39:05:010301:8, место в схеме НТО № 125 для осуществление торговой деятельности (предоставления услуг) продажа продуктов питания.

Таким образом, согласно договору № 10/НТО/02/2020 площадь НТО, расположенного по адресу: г. Зеленоградск территория земельного участка с КН 39:05:010301:8 составляет 264 м², с прилегающей территорией благоустройства площадью 660 м², тогда как согласно Конкурсной документации площадь данного НТО составляет 25 м².

Пунктом 4.1 Положения установлено, что условия договора должны соответствовать условиям, указанным в извещении о проведении конкурса и/или настоящем Положении, однако в рассматриваемом случае установлено несоответствие.

Материалами установлено, что Договор по результатам конкурса заключен главой Администрации К, назначенным на должность решением окружного Совета депутатов муниципального образования «Зеленоградский городской округ» № 9 от 01.02.2016.

Таким образом, заключение Договора на условиях, отличных от условий, предусмотренных Конкурсной документацией в части установления иной площади нестационарного торгового объекта и прилегающей площади благоустройства в нарушение пункта 4.1 Положения, в связи с чем в действиях К усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Доводы, изложенные в письменных возражениях, подлежат отклонению в силу следующего.

Согласно возражениям, распоряжением Администрации № 59-р от 03.07.2018 полномочие на подписание договоров передано начальнику управления сельского хозяйства

Администрации; К не является субъектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Данный довод является абсолютно верным и с ним невозможно не согласиться, поскольку дело возбуждено на основании части 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, на предмет нарушения части 1 статьи 14.9 КоАП РФ действия К не проверялись.

Однако, довод о подписании Договора иным лицом несостоятелен и противоречит материалам дела, из которых следует, что Договор был подписан непосредственно К, действующим на основании Устава, что указано в Договоре. Иные лица от лица Администрации Договор не подписывали, в Договоре не указаны.

Также довод о том, что документы, послужившие основанием к возбуждению дела не направлялись по месту регистрации К отклоняется, поскольку основанием к возбуждению дела послужили извещение, документация и Договор, которые в силу положений КоАП РФ не подлежал направлению лицу, в отношении которого возбуждается производство. Кроме того, Договор был подписан К в рамках его полномочий как главы Администрации, ввиду чего о существовании такого документа К осведомлён.

Вместе с этим считаю необходимым отметить, что процессуальные документы по настоящему делу в адрес К направлялись по месту его регистрации, указанному на странице 1 настоящего постановления, а также по месту работы для обеспечения надлежащего уведомления всеми доступными способами в соответствии со статьёй 25.15 КоАП РФ.

Определение о возбуждении дела от 15.02.2021 направлено по месту регистрации, не получено адресатом, зафиксирована неудачная попытка вручения (отправление № 80081057436132). Также направлено в адрес Администрации, в том числе посредством электронной почты.

Протокол и определение о назначении дела к рассмотрению от 04.03.2021 также направлены по месту регистрации (отправление № 80081058266040), также направлено в адрес Администрации, в том числе посредством электронной почты, однако, ввиду отсутствия сведений о надлежащем уведомлении и попытке вручения, определением от 19.03.2021 срок рассмотрения дела был продлён для обеспечения прав К, предусмотренных статьёй 25.1 КоАП РФ.

Определение о продлении сроков рассмотрения от 19.03.2021 направлено по месту регистрации К (отправление № 800907558164419), зафиксирована неудачная попытка вручения, также направлено в адрес Администрации, в том числе посредством электронной почты, и, в том числе, подано нарочно с отметкой входящей корреспонденции 22.03.2021.

Кроме того, учитывая то, что доверенность К выдана защитнику 15.04.2021, и возражения защитник прямо указывает на дату рассмотрения – 16.04.2021, К осведомлён о дате и времени места рассмотрения дела.

При этом возражения подтверждают осведомлённость К о вынесенных в отношении него процессуальных документах, указывая на то, что документы также поступали в адрес Администрации. При неполучении таких документов и неосведомлённости К у самого привлекаемого к ответственности и защитника отсутствовали бы основания указывать на эти документы.

Таким образом, довод о ненаправлении К процессуальных документов прямо противоречит материалам дела.

Вместе с этим защитник в просительной части возражений просит прекратить

производство по делу № 039/04/14.9-1/2019, производство по которому было завершено в 2019, и по которому К был оплачен штраф.

Согласно части 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, изменение организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продавцом государственного или муниципального имущества, а также лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на должностных лиц – от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до трехсот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Зеленоградск.

Время совершения административного правонарушения: 29.05.2020

Исключительных обстоятельств, предусмотренных статьёй 4.1 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности. Малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей. Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, правового значения не имеют.

Действия К, приведшие к нарушению Положения, и установленного статьёй 7.32.4 КоАП РФ административного запрета на подобные действия, не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

О тяжести совершённого правонарушения свидетельствует злоупотребление своим правом как должностным лицом Организатора торгов на изменение условий Договора, а равно самовольное их изменение в нарушение Положения, направленного на упорядочивание таких правоотношений для исключения подобных случаев, вопреки целям и задачам главы Администрации, который должен соблюдать установленные в том числе органами муниципальной власти правила поведения, предупреждать и пресекать нарушение требований иными должностными лицами Администрации.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 7.32.4, 23.48, 29.9, 29.11 КоАП РФ, руководитель

ПОСТАНОВИЛ:

признать главу администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ» К виновным в совершении предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **30 000 рублей**.

Руководитель

Д

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно части 1 статьи 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.

На основании части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном Федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до 15 суток.

Документы, подтверждающие оплату штрафа необходимо представить нарочно, посредством почтовой связи, факсом или по электронной почте по адресу: fo39@fas.gov.ru. В назначении платежа необходимо указывать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа. В случае невозможности идентификации платежа или при отсутствии сведений о своевременной оплате штрафа, Калининградское УФАС России будет обязано передать постановление о наложении штрафа для принудительного исполнения.