

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 300/04

о назначении административного наказания по делу № 300/04 об административном правонарушении

3 марта 2015 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) ____, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №300/04, возбужденного в отношении гр. К., замещавшей с 22.02.2013 г. по 04.06.2013г. должность директора Департамента ЖКХ и благоустройства Администрации г. Новочеркаска

в присутствии надлежащим образом уведомленной гр. К.

УСТАНОВИЛ:

В рамках исполнения Перечня поручений Президента РФ от 31.05.2013 г. № Пр-1479, поручения руководителя ФАС России от 07.08.2013 г. №ИА/30892/13 Ростовским УФАС России осуществлен мониторинг соблюдения органами местного самоуправления положений ЖК РФ, предусматривающих проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в случае, если в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома.

Ростовским УФАС России установлено, что Управлением архитектуры и градостроительства Администрации г. Новочеркаска были выданы разрешения на ввод в эксплуатацию следующих объектов (многоквартирных домов) на территории г. Новочеркаска:

- 01.06.2012 г. ИП Дворниченко М.В. выдано разрешение на ввод объекта - многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новочеркасск, ул. Молодежная, 71 в эксплуатацию № RU 61355000-0280;
- 02.11.2012 г. ООО «ПМК «Русская» выдано разрешение на ввод объекта - многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новочеркасск, ул. Матросова, 10 в эксплуатацию № RU 61355000-0284;
- 14.11.2012 г. ООО НПП «ВНИКО» выдано разрешение на ввод объекта - многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новочеркасск, ул. Поворотная, 3-б в эксплуатацию № RU 61355000-0287;
- 29.12.2012 г. ООО «ПК «НЭВЗ» выдано разрешение на ввод объекта - многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новочеркасск, пер. Спартакровский, 1 в эксплуатацию № RU 61355000-0296;
- 22.04.2013 г. ООО «ЮЖРЕГИОНСТРОЙ» выдано разрешение на ввод объекта -

многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Новочеркасск, УЛ. Крылова, 17 в эксплуатацию № RU 61355000-0300.

При этом, как следует из ответа Администрации от 08.10.2013 г. (вх. № 17245), конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом не проводился.

На основании изложенного Ростовским УФАС России 25 ноября 2013 г. были возбуждены дела №№2334/04-2338/04 по признакам нарушения Администрацией г. Новочеркаска части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии со [статьей 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из перечисленных в данной [норме](#) Закона способов управления многоквартирным домом. Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме. Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

Федеральным [законом](#) от 04.06.2011 N 123-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации", вступившим в законную силу 18.07.2011, [статья 161](#) ЖК РФ дополнена [частью 13](#), согласно которой в течение десяти рабочих дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит в соответствии с [частью 4 настоящей статьи](#) открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления данным домом.

В свою очередь, согласно [части 4 статьи 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

В настоящее время применяются [Правила](#) проведения органами местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 N 75 (далее - Правила N 75).

В соответствии с [п. 4](#) Правил N 75 конкурс проводится на основе принципов создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестной конкуренции; эффективного использования средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в

многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступности информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

При этом, согласно п. 39 Правил N 75 в случае если до дня проведения конкурса собственники помещений в многоквартирном доме выбрали способ управления многоквартирным домом или реализовали решение о выборе способа управления этим домом, конкурс не проводится. Отказ от проведения конкурса по иным основаниям не допускается.

Из изложенного следует, что единственным основанием для не проведения органом местного самоуправления конкурсов, предусмотренных ч. 13 ст. 161 ЖК РФ, является выбор способа управления собственниками помещений в многоквартирных домах, в отношении которых выдано разрешение на ввод в эксплуатацию.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу г. Новочеркасск, ул. Молодежная, 71 был введен в эксплуатацию 01.06.2012 г., а собственниками помещений в многоквартирном доме способ управления выбран 03.03.2013 г.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу г. Новочеркасск, ул. Матросова, 10 был введен в эксплуатацию 02.11.2012 г., собственниками помещений в многоквартирном доме не был выбран способ управления, в связи с чем, Ростовским УФАС России выдано предписание: провести открытый конкурс.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу г. Новочеркасск, ул. Поворотная, 3-б был введен в эксплуатацию 14.11.2012 г., а собственниками помещений в многоквартирном доме способ управления выбран 16.03.2013 г.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу г. Новочеркасск, пер. Спартаковский, 1 был введен в эксплуатацию 29.12.2012 г., а собственниками помещений в многоквартирном доме способ управления выбран 15.08.2013 г.

Многоквартирный дом, расположенный по адресу г. Новочеркасск, ул. Крылова, 17 был введен в эксплуатацию 22.04.2013 г., настоящее время дом находится в управлении ООО УК «Коммунальщик» согласно договору на управление многоквартирным домом.

В силу [части 1 статьи 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» 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).

Из данного [положения](#) следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку

лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008)

Таким образом, не проведение в случаях, предусмотренных жилищным законодательством, открытого конкурса, подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса могут быть выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов собственников помещений в многоквартирных домах, а также хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке - рынке управления многоквартирными домами. (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 09.12.2014 г. по делу N А53-7731/2014, Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 г. по делу N А53-7731/2014; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу N А79-2306/2013; Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 26.06.2013 по делу N А82-6977/2012; Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2013 по делу N А79-2306/2013).

В связи с вышеизложенным, в действиях Администрации г. Новочеркаска, выразившихся в не проведении открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, расположенными на территории г. Новочеркаска по адресам: ул. Молодежная, 71; ул. Крылова, 17; ул. Поворотная, 3-б; пер. Спартакровский, 1; ул. Матросова, 10 после выдачи в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного решениями Комиссии Ростовского УФАС России от 04.04.2014 г. по делам №№2334/04, 2336/04, 2338/04; от 11.12.2014 г. по делу № 2337/04 и от 18.12.2014 г. по делу №2335/04 Администрация г. Новочеркаска была признана нарушившей ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.1.2 ст.28.1 КоАП РФ принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства РФ, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.9 КоАП РФ.

В силу ч. 1 ст. 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) действия (бездействие) 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, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы

экономической деятельности, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

В силу ч.1 ст.2 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» должностное лицо местного самоуправления – выборное либо заключившее контракт (трудовой договор) лицо, наделенное исполнительно-распорядительными полномочиями по решению вопросов местного значения и (или) по организации деятельности местного самоуправления.

В силу ст. 2.4. КоАП РФ должностное лицо - 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.

В период, когда на Администрацию г. Новочеркаска была возложена обязанность по проведению конкурсов по выбору способа управления вышеуказанными многоквартирными домами, гр. К. с 22.02.2013 г. (Распоряжение Администрации г. Новочеркаска № 28-л от 22.02.2013 г.) и по 04.06.2013 г. (Распоряжение Администрации г. Новочеркаска № 87-л от 31.05.2013 г.) замещала должность директора Департамента ЖКХ и благоустройства Администрации г. Новочеркаска (далее по тексту – Департамент) и в силу ст. 2.4 КоАП РФ она являлась должностным лицом.

Согласно п. 3.2.28 должностной инструкции Директора Департамента ЖКХ и благоустройства Администрации г. Новочеркаска, утвержденной Мэром г. Новочеркаска 19.10.2011 г., директор Департамента обязан координировать вопросы соблюдения законодательства РФ по управлению и выбору способа управления многоквартирными домами.

Кроме того, согласно п. 2.38 новой должностной инструкции Директора Департамента ЖКХ и благоустройства Администрации г. Новочеркаска, утвержденной Мэром г. Новочеркаска 9.04.2013 г., директор Департамента также обязан координировать вопросы соблюдения законодательства РФ по управлению и выбору способа управления многоквартирными домами.

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

Указанные обстоятельства послужили поводом для составления 03.03.2015 г. в отношении гр. К. протокола об административном правонарушении. (Протокол был составлен в присутствии надлежащим образом уведомленной гр. К.).

Таким образом, гр. К., являвшаяся должностным лицом - директором Департамента ЖКХ и благоустройства Администрации г. Новочеркаска в период с 22.02.2013 г. по 04.06.2013 г., не организовав проведение открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами,

расположенными на территории г. Новочеркасска по следующим адресам: ул. Молодежная, 71; ул. Крылова, 17; ул. Поворотная, 3-б; пер. Спартакровский, 1; ул. Матросова, 10, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Срок давности привлечения гр. К. к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

гр. К., ранее к административной ответственности за нарушения требований антимонопольного законодательства не привлекалась, что в силу ст. 4.2. КоАП РФ может быть признано обстоятельством, смягчающим административную ответственность. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3. КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст. ст 14.9, 23.48, ч. 2 ст. 25.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать гр. К. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.9. КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (Пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в Отделение Ростов-на-Дону, г. Ростов-на-Дону;

БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП616301001

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение

антимонопольного законодательства». Постановление № 300/04 от 03.03.2015 г.

Код сбора: 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 60701000.

3. Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 240-85-88.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.