Боготольская межрайонная прокуратура

ул. Комсомольская, 2, г. Боготол,
Красноярский край, 662060

ФИО1

0.09.2019 №14472

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ А482-14.32-19 (024/04/14.32-1184/2019) о назначении административного наказания

09» сентября 2019 года г. Красноярск

Заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю <...>, рассмотрев дело об административном правонарушении № А482-14.32-19 (024/04/14.32-1184/2019), возбужденное в отношении исполняющей полномочия Главы города Боготола ФИО1 о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в присутствии представителя ФИО1 – <…>,

УСТАНОВИЛ:

Поводом для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении является решение Комиссии Красноярского УФАС России от 05.07.2019 по делу № 38-16-19 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией по рассмотрению указанного дела были установлены следующие обстоятельства.

Между Администрацией и ООО «БКС» заключен договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018 (далее по тексту - Договор аренды от 08.11.2018).

Согласно преамбуле Договора аренды от 08.11.2018 Администрация и ООО «БКС» учитывая длительность процедуры конкурсного отбора по заключению концессионного соглашения на территории города Боготола заключили настоящий договор.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора аренды от 08.11.2018 передаваемое в аренду имущество используется для деятельности, связанной с эксплуатацией объектов водоснабжения и водоотведения.

Согласно п.2.1 Договора аренды от 08.11.2018 предметом договора является предоставление арендатору во временное возмездное владение и пользование имущества, представляющего собой совокупность объектов водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола.

В соответствии с пунктом 11.1 Договора аренды от 08.11.2018 срок действия договора - с 01.01.2019 по 30.11.2019.

Таким образом, переданное Администрацией ООО «БКС » во временное возмездное владение и пользование имущество относится к объектам водоснабжения и водоотведения, принадлежит на праве собственности городскому округу город Боготол, срок ввода в эксплуатацию указанного имущества превышает пять лет.

Ранее данное имущество находилось во владении и пользовании на основании договора субаренды у ООО «БКС ».

Объекты коммунальной инфраструктуры (водоснабжения/водоотведения) переданы ООО «БКС» на бесконкурсной основе и в нарушение требований действующего законодательства.

Поскольку объекты коммунальной инфраструктуры (водопроводные и канализационные сети) являются имуществом, в отношении которого установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то передача его на бесконкурсной основе является незаконной.

Заключение договора аренды объектов ЖКХ Администрацией и ООО «БКС» без проведения публичных процедур указывают на признаки нарушения абз. 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой, запрещаются согласованные действия (соглашения) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе

ограничение доступа на товарный рынок.

Таким образом, действия Администрации Боготола и ООО "БКС", связанные с передачей/получением муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения в городе Боготоле содержат признаки нарушения требований абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку в данном случае исключается возможность получения имущества (объектов водоснабжения, водоотведения) в порядке, установленном действующим законодательством (по результатам публичных процедур).

По факту заключения антиконкурентного соглашения Красноярским УФАС России на основании приказа № 94 от 01.04.2019 было возбуждено дело № 38-16-19.

К моменту рассмотрения дела ответчик - Администрация города Боготола представила письменную позицию (исх. № 2127 от 29.04.2019), заключающуюся в следующем:

05.11.2018 состоялось заседания комиссии по предупреждению чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности, в соответствии с решением которой администрации города Боготола необходимо провести работу по заключению договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) с ООО «БКС».

В целях недопущения нарушения жизнедеятельности населения города Боготола и обеспечения бесперебойного водоснабжения, водоотведения 08.11.2018 заключен договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения). Срок действия договора установлен с 01 января 2019 года по 30 ноября 2019. Договором установлено условие о его досрочном расторжении в одностороннем порядке в случае заключения концессионного соглашения до 30 ноября 2019.

28 ноября 2018 года администрацией города Боготола опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования город Боготол.

18 февраля 2019 года конкурсной комиссией рассмотрено конкурсное предложение на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения. Конкурс признан несостоявшимся по ч. 6 статьи 27 ФЗ-115 «О концессионных соглашениях» (подана только одна заявка). Решением конкурсной комиссии конкурсное предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса.

18 марта 2019 года концессионное соглашение подписано со стороны Администрации города Боготола и победителем конкурса Обществом с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы».

20 марта 2019 года проект концессионного соглашения направлен Председателю Правительства Красноярского края. Проект концессионного соглашения согласован Министерством промышленности, энергетики и жилищно -

коммунального хозяйства, Министерством тарифной политики и находится на согласовании в правовом управлении при Правительстве Красноярского края.

При указанных обстоятельствах решением от 05.07.2019 по делу № 38-16-19 Комиссия признала Администрацию города Боготола и ООО «Боготольские коммунальные системы» нарушившими пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, направленного на обеспечение приоритетного доступа обществу на рынок водоснабжения и водоотведения города Боготола, посредством заключения договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018, без соблюдения публичных процедур, в нарушение порядка, установленного Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации», согласно которому передача прав владения и (или) пользования объектами централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что непосредственно влияет на конкуренцию, а также свидетельствует о нарушении публичного порядка, обеспечивающего конкуренцию, и предоставляет необоснованные преимущественные условия получения муниципального имущества – объектов водоснабжения/водоотведения вышеуказанному хозяйствующему субъекту, а также доступа на товарные рынки оказания услуг по водоснабжению/водоотведению в территориальных границах города Боготола Красноярского края.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении является решение Комиссии Красноярского УФАС России от 05.07.2019 по делу № 38-16-19 о нарушении антимонопольного законодательства.

Указанные действия образуют состав административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 7 статьи 14.32 КоАП Заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Таким образом, ФИО1 совершила административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП.

Настоящее дело об административном правонарушении возбуждено на основании постановления и.о. прокурора Боготольской межрайонной прокураторы, советника юстиции Носовца А.В. о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.07.2019.

Постановление вынесено в присутствии ФИО1

Определением от 26.07.2019 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении, настоящее дело об административном правонарушении назначено к рассмотрению на 12.08.2019.

Определением от 12.08.2019 рассмотрение настоящего дела отложено на 09.09.2019, срок рассмотрения дела продлен до 12.09.2019.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия обоснованного и мотивированного решения по делу.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с частью 1 статьи 41 Устава города Боготола глава города Боготола – высшее выборное должностное лицо, наделенное согласно Уставу собственной компетецнией по решению вопросов местного значения, возглавляющее деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории городского округа.

В силу части 2 статьи 45 Устава деятельностью администрации города Боготола руководит на принципах единоначалия Глава города Боготола. При этом согласно пункту 8 части 8 статьи 41 Устава глава города заключает от имени города Боготола договоры и соглашения.

Кроме того в соответствии со статьей 58 Устава Органы и должностные лица местного самоуправления несут ответственность перед населением города, государством, физическими и юридическими лицами в соответствии с законодательством.

ФИО1 исполняет полномочия главы города Боготола с 13.10.2017 в соответствии с решениями Боготольского городского Совета депутатов №В-104 от 13.10.2017, №14-189 от 24.12.2018, №16-213 от 06.06.2019. Договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола от 08.11.2018 заключенный между Администрацией города Боготола и ООО «Боготольские коммунальные системы» подписан ФИО1.

Таким образом, административной ответственности подлежит ФИО1, являющаяся должностным лицом.

Как следует из диспозиции части 7 статьи 14.32 КоАП, объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

При рассмотрении дела № А482-14.32-19 (024/04/14.32-1184/2019) установлено, что действия Администрации города Боготола в лице ФИО1, связанные с достижением антиконкурентного соглашения с ООО «Боготольские коммунальные системы», направленного на обеспечение приоритетного доступа обществу на рынок водоснабжения и водоотведения города Боготола, посредством заключения договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018, без соблюдения публичных процедур, нарушают требования пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Объективная сторона правонарушения, совершенного ФИО1, выражается в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения и участия в нем, а именно в подписании ФИО1 вышеуказанного соглашения заключенного между Администрацией города Боготола и ООО «Боготольские коммунальные системы».

Субъектом данного состава административного правонарушения является должностное лицо органа местного самоуправления, а именно исполняющая полномочия Главы города Боготола ФИО1

Согласно статье 2.2 КоАП виновным в административном правонарушении признается лицо, которое совершило его умышленно или по неосторожности.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 КоАП, совершенного ФИО1 характеризуется умыслом.

Умысел ФИО1 подтверждается материалами дела № А482-14.32-19 (024/04/14.32-1184/2019) и выражается в ненадлежащем исполнении своих должностных обязанностей, которое привело к противоправным действиям, а именно – ФИО1,

являясь главой города Боготола, при заключении договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018, осознавала противоправный характер своего действия, предвидела его вредные последствия и желала наступления таких последствий или сознательно их допускала либо относилась к ним безразлично, поскольку знала или должна была знать в силу своих должностных обязанностей, что правовые и объективные основания для заключения вышеназванных контрактов без проведения торгов, отсутствуют.

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

Таким образом, при указанных обстоятельствах, в действиях ФИО1, как исполняющей полномочия главы города Боготола имеется состав правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.42 КоАП.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Красноярского УФАС России от 05.07.2019 по делу № 38-16-19 о нарушении антимонопольного законодательства; материалами дела № 38-16-19 о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе вышеуказанными договорами/контрактами.

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, презюмируется самим фактом совершения деяния.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст. 4.1 КоАП административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП; характер административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 14.32 КоАП; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; личность лица, привлекаемого к административной ответственности.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП, не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный статьей 4.5 КоАП не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, перечень которых определен 4.3 КоАП отсутствуют. Обстоятельством, смягчающим административную ответственность (ст. 4.2 КоАП) является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Применение положений статьи 2.9 КоАП и освобождение ФИО1 от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным ввиду следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям по рассматриваемому правонарушению заключается не только в наступлении материальных последствий правонарушения – недопущении, ограничении конкуренции, но и в пренебрежительном отношении ФИО1 к формальным требованиям публичного права.

Согласно санкции части 7 статьи 14.32 КоАП (в ред. Федерального закона от 17.04.2017 №74-ФЗ), совершение указанного административного правонарушения влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Ввиду изложенного, с учетом того, что ранее ФИО1 к административной ответственности по части 7 статьи 14.32 КоАП не привлекалась, в отношении нее может быть назначено административное наказание в виде административного штрафа в минимальных пределах санкции, установленной частью 7 статьи 14.32 КоАП.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.2; 1.4; 1.5; 1.7; 2.1-2.4; 2.6; 3.1-3.5; 4.1-4.5; 14.32, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ФИО1 виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП.

2. Назначить ФИО1 административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Штраф необходимо перечислить по следующим реквизитам: ИНН 2466009115 КПП 246601001 УФК по Красноярскому краю (Красноярское УФАС России) г.Красноярск р/сч 40101810600000010001 в отделение Красноярск Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации БИК 040407001 ОКТМО 04701000 Назначение платежа: (КБК 161 116 02010 01 6000 140; УИН 16100500000000215327).

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП, может быть обжаловано в Арбитражный суд Красноярского края в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в силу.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП.

Заместитель руководителя управления <...>