

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 26 октября 2016 года и материалы дела № 8-04/130 об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении Главы городского поселения «Город Бикин» <...> ,

УСТАНОВИЛ:

Решением Совета депутатов от 18.02.2009 № 8 утвержден перечень муниципального имущества городского поселения «Город Бикин», используемого в целях предоставления его во владение и (или) пользование субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства в городском поселении. Изменения в решение представительного органа местного самоуправления не вносились.

В данный перечень включено функциональное (встроенное) помещение по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м.

21.07.2016 администрация городского поселения «Город Бикин» на официальном сайте www.torgi.gov.ru разместила извещение № 210716/0157887/01 о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, д. 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м., аукционную документацию. Срок окончания подачи заявок 11.08.2016. Дата проведения аукциона 19.08.2016. Начальная (максимальная) цена договора 112 310,09 руб. Срок заключения договора 5 лет.

Как следует из протокола рассмотрения заявок от 15.08.2016 № 8 на участие в аукционе поданы заявки: ПАО «МТС-Банк», <....> .

Победителем аукциона признано ПАО «МТС-Банк» (протокол об итогах открытого аукциона № 9 от 19.08.2016).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ) поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства, в том числе, деятельность органов местного самоуправления, осуществляемая в целях развития малого и среднего предпринимательства в соответствии с муниципальными программами, содержащими мероприятия, направленные на развитие малого и среднего предпринимательства.

В части 1 статьи 14 Закона № 209-ФЗ установлены основные принципы поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства: заявительный порядок обращения субъектов малого и среднего предпринимательства за оказанием поддержки; доступность инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства для всех субъектов малого и среднего предпринимательства; равный доступ субъектов малого и среднего предпринимательства, соответствующих условиям, установленным нормативными

правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, принимаемыми в целях реализации государственных программ Российской Федерации, государственных программ субъектов Российской Федерации, муниципальных программ, к участию в указанных программах; оказание поддержки с соблюдением требований, установленных Законом о защите конкуренции; открытость процедур оказания поддержки.

Одной из форм поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства является имущественная поддержка, условия и порядок оказания которой должны быть установлены муниципальными правовыми актами, принимаемыми в целях реализации муниципальных программ (статья 16 Закона № 209-ФЗ).

Решением Совета депутатов городского поселения от 22.05.2013 № 29 утверждена муниципальная целевая программа «Развитие и поддержка малого и среднего предпринимательства в городском поселении «Город Бикин» на 2013-2015 годы». Решением Совета депутатов от 27.01.2016 № 02 срок действия программы продлен на 2016 год.

Решением Совета депутатов от 18.02.2009 № 9 утверждено Положение «Об оказании имущественной поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства в городском поселении «Город Бикин».

Пунктом 2.2 Положения установлено, что имущественная поддержка предоставляется по результатам конкурса, аукциона на право заключения договора пользования имуществом, либо путем заключения договора без проведения торгов.

Частью 4 статьи 18 Закона № 209-ФЗ установлено, что органы местного самоуправления утверждают перечни муниципального имущества, свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав субъектов малого и среднего предпринимательства) с ежегодным - до 1 ноября текущего года дополнением таких перечней муниципальным имуществом. Муниципальное имущество, включенное в указанные перечни, используется в целях предоставления его во владение и (или) в пользование на долгосрочной основе субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.

Исходя из пункта 1 части 3 статьи 14 Закона № 209-ФЗ поддержка не может оказываться в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства являющихся кредитными организациями.

Согласно подпункту 9 пункта 105 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, в извещении о проведении аукциона должно содержаться указание на то, что участниками аукциона могут являться только субъекты малого и среднего

предпринимательства, имеющие право на поддержку органами государственной власти и органами местного самоуправления в соответствии с частями 3 и 5 статьи 14 Закона № 209-ФЗ, или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства в случае проведения аукциона в отношении имущества, предусмотренного Законом № 209-ФЗ.

Заявитель не допускается к участию в конкурсе или аукционе в случае подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства или организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо не соответствующим требованиям, установленным частями 3 и 5 статьи 14 Закона № 209-ФЗ, в случае проведения конкурса или аукциона, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Законом № 209-ФЗ (подпункт 5 пункта 24 Правил).

В нарушение приведенных выше положений законодательства, в объявленном администрацией аукционе на право заключения договора аренды указанного помещения требование о том, что участниками аукциона могут являться только субъекты малого или среднего предпринимательства не установлено.

Частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлена ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения, обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

В соответствии с Уставом городского поселения «Город Бикин» Бикинского муниципального района Хабаровского края глава городского поселения входит в структуру органов местного самоуправления городского поселения, является высшим должностным лицом городского поселения и наделяется настоящим уставом в соответствии с федеральным законом собственными полномочиями по решению вопросов местного значения (часть 1 статьи 30 Устава).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Устава глава городского поселения представляет городское поселение в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени городского поселения.

Администрация управляет имуществом, находящимся в собственности городского поселения, в случаях и порядке, установленных Советом депутатов (пункт 4 статьи 34 Устава).

19.07.2016 администрацией городского поселения «Город Бикин» издано распоряжение № 351-р «Об организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности городского поселения «Город Бикин», утвержденное Главой городского поселения.

Согласно пункту 1 распоряжения администрации городского поселения «Город Бикин» № 351-р от 19.07.2016 открытый аукцион проводится в отношении функционального (встроенного) помещения по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м.

<...> вступил в должность главы городского поселения «Город Бикин» с 25.04.2014 в соответствии с постановлением от 25.04.2014 № 01.

Глава городского поселения издает в пределах своих полномочий правовые акты (пункт 3 части 1 статьи 31 Устава).

21.07.2016 Главой городского поселения «Город Бикин» утверждена аукционная документация на право заключения договора аренды муниципального имущества по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, д. 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м.

Уведомлением Хабаровское УФАС России от 05.10.2016 Глава городского поселения «Город Бикин» вызван на составление протокола об административном правонарушении 26.10.2016.

На составление протокола об административном правонарушении прибыл глава городского поселения «Город Бикин» <...>, действующий на основании Устава.

На рассмотрение административного дела прибыл Глава городского поселения «Город Бикин» <...>, пояснивший, что согласен с допущенным нарушением при проведении аукциона, однако считает, что его незаконно привлекают к административной ответственности, ввиду того, что антимонопольный орган не провел административное расследование и не установил, что виновным лицом в совершении правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должен являться начальник отдела по управлению имуществом администрации <...>, в полномочия которой, согласно ее должностной инструкции, она обеспечивает проведение торгов на право заключения договор аренды (пункт 3.14).

Хабаровское УФАС России, рассмотрев материалы дела № 8-04/130 об административном правонарушении, пришел к следующему выводу о наличии в действиях Главы городского поселения «Город Бикин» <...> состава вменяемого административного правонарушения по следующим основаниям.

Частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлена ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения, обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

Из статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях следует, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьей 7.32.4](#) настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Материалами дела подтверждается, что <...>, являясь должностным лицом администрации городского поселения «Город Бикин», в ходе исполнения своих должностных обязанностей и реализации предоставленных полномочий допустил нарушение положений подпункта 9 пункта 105 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, выразившееся в утверждении аукционной документации на право заключения договора аренды муниципального имущества по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, д. 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м., в которой, в нарушение приведенных выше положений законодательства, не установлено требование о том, что участниками аукциона могут являться только субъекты малого или среднего предпринимательства, что свидетельствует о наличии в действиях <...> объективной стороны вменяемого административного правонарушения.

Допуская утверждение документации в противоречащей закону редакции, <...> осознавал противоправность совершаемого деяния, соответственно, вменяемое правонарушение совершено им умышленно.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством.

В этой связи существенная угроза охраняемым общественным заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере организации и проведения торгов на

право заключения договора аренды муниципального имущества.

Доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств непреодолимой силы и иных обстоятельств, находящихся вне контроля Главы городского поселения «Город Бикин» <...> и препятствующих надлежащим образом выполнять требования законодательства, в материалы дела не представлено.

Довод <...> о том, антимонопольным органом необоснованно не проведено административного расследования, подлежит отклонению, по следующему основанию.

Согласно подпункту «а» пункта 3 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», вопрос о проведении административного расследования решается при возбуждении дела об административном правонарушении лицами, указанными в [части 2 статьи 28.7](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При этом необходимо учитывать, что административное расследование допускается только при выявлении административных правонарушений в отраслях законодательства, перечисленных в [части 1 статьи 28.7](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При производстве по делам о нарушении процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам проведения таких торгов и продажи или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися, к которым относиться административное правонарушение, предусмотренное статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не предусмотрена возможность проведения административного расследования согласно части 1 статьи 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Довод <...> о том, что ответственным за составление спорной аукционной документации является начальник отдела по управлению имуществом администрации, не может быть принят во внимание, так как в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что утверждение и подписание аукционной документации является обязанностью Главы городского поселения «Город Бикин».

Ссылка на положения должностной инструкции начальника отдела по управлению имуществом администрации, об обеспечении проведения торгов на право заключения договор аренды, не свидетельствует об утверждении указанным лицом аукционной документации.

В совокупности изложенного факт совершения Главой городского поселения «Город Бикин» <...> правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, доказан имеющимися в деле материалами.

Место совершения правонарушения: г. Бикин.

На основании изложенного, руководствуясь частью 6 статьи 7.32.4, 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Главу городского поселения «Город Бикин» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи муниципального имущества, а именно в не установлении в аукционной документации требования о том, что участниками аукциона могут являться только субъекты малого или среднего предпринимательства при проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества по адресу: г. Бикин, пер. Безымянный, д. 2 (18-25), площадью 54,9 кв.м., (извещение № 210716/0157887/01).

2. Применить к <...> меру ответственности в виде административного штрафа в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляются: получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), ИНН 2721023142, КПП 272101001, КБК 161 1 16 02010 01 6000 140. Банк получателя: Отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, расчетный счет 40101810300000010001, ОКТМО 08701000001, лицевой счет 04221340250.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.