

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 024/04/19.5-3235/2022 о назначении административного наказания

«12» декабря 2022 года

г. Красноярск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 024/04/19.5-3235/2022, возбужденного в отношении Главы пгт. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края; далее – о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Прокуратуры Нижнеингашского района (исх. от 27.10.2020 № 7/1-10-2020, вх. от 02.11.2020 № 19333) с просьбой провести проверку в отношении Администрации п. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края по факту заключения договоров аренды от 01.10.2019 и от 24.04.2020 муниципального имущества (нежилое здание КНС с оборудованием, площадью 126 кв.м., расположенное по адресу: п. Нижний Ингаш, ул. Восточная, 20а, и канализационные сети, протяженностью 5,2 км., расположенные в п. Нижний Ингаш) с ООО «Удача плюс» без проведения публичных процедур.

По результатам рассмотрения вышеуказанного заявления, ввиду выявления в действиях Администрации п. Нижний Ингаш признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), Красноярским УФАС России Администрации п. Нижний Ингаш выдано предупреждение № 22280 от 29.12.2020 о необходимости устранения признаков нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с неисполнением вышеуказанного предупреждения в срок, в соответствии с частью 8 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», приказом Красноярского УФАС России № 216 от 14.10.2021 возбуждено дело № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

По результатам рассмотрения дела № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021) Комиссией Красноярского УФАС России 20.01.2022 вынесено решение:

1. Признать Администрацию п. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края нарушившей пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения действий, связанных с передачей ООО «Удача плюс» по договорам аренды от 01.10.2019, 24.04.2020, 21.04.2021 без проведения публичных процедур, в нарушение порядка, установленного ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», муниципального имущества – объектов водоотведения (нежилое здание КНС с оборудованием, площадью 126 кв.м., расположенное по адресу: п. Нижний Ингаш, ул. Восточная, 20а, канализационные сети, протяженностью 5,2 км., расположенные в п. Нижний Ингаш), что создало необоснованные преимущественные условия деятельности ООО «Удача плюс», привело (могло привести) к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на рынок водоотведения п. Нижний Ингаш иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов.

2. Выдать Администрации п. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и обеспечение конкуренции, а именно Администрации в срок до 01.06.2022:

- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по договору аренды от 01.04.2021, заключенному Администрацией п. Нижний Ингаш с ООО «Удача плюс», в казну муниципального образования;

- с учетом того обстоятельства, что объекты водоотведения, являющиеся предметом договора аренды от 01.04.2021, расположенные в п. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края предназначены для обеспечения жизнедеятельности населения и не могут находиться в казне муниципального образования, Администрации также необходимо принять организационные меры по передаче указанных муниципальных объектов водоотведения, в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке.

Согласно сведениям, размещенным на сайте Почты России www.pochta.ru предписание по делу № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021) получено Администрацией п. Нижний Ингаш 27.01.2022 (почтовый идентификатор 80093468280660).

Срок исполнения предписания, с учетом удовлетворенного определением от 09.06.2022 ходатайства, продлен до 01.08.2022.

В связи с истечением установленного срока исполнения предписания по делу 60-15-21 (024/01/15-2599/2021) Администрация п. Нижний Ингаш за подписью главы п. Нижний Ингаш направила ходатайство (исх. № 760 от 29.07.2022, вх. № 13515 от 29.07.2022) о продлении срока исполнения предписания по делу №60-15-21

(024/01/15-2599/2021) ввиду размещения 06.07.2022 на официальном сайте торгов torgi.gov.ru сообщения о предложении инвестора №060722/1034053/01 о заключении концессионного соглашения и датой подведения итогов, назначенной на 29.08.2022.

В ходе изучения представленной Администрацией информации было установлено, что извещение о предложении инвестора №060722/1034053/01, размещенное Администрацией на сайте torgi.gov.ru, содержало следующие сведения о торгах: дата начала подачи заявок – 06.07.2022, дата окончания подачи заявок – 19.08.2022, дата подведения итогов – 29.08.2022, порядок и место представления заявок о готовности к участию в конкурсе – «Конкурсная документация предоставляется на основании заявления заинтересованного лица, поданного в письменной форме, в течение 10 рабочих дней с даты получения заявления организатором конкурса. Конкурсная документация предоставляется по адресу: 663850, Красноярский край, Нижнеингашский район, пгт. Нижний Ингаш, ул. Ленина, 160. Конкурсная документация предоставляется бесплатно в письменной форме лицу, уполномоченному на получение конкурсной документации».

При этом раздел «Порядок и место предоставления заявок о готовности к участию в конкурсе» предполагает размещение информации о том, по какому адресу, в какое время (рабочие часы), в каком порядке и каким способом (почта, электронная почта, бумажный носитель, иное) принимаются заявки о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ (далее - ФЗ «О концессионных соглашениях») к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

Из формулировки извещения № №060722/1034053/01, опубликованного Администрацией п. Нижний Ингаш, не представляется возможным определить куда, в какое время, в каком порядке и каким способом лицу возможно подать заявку о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения, поскольку в извещении речь идет о возможности предоставления некой конкурсной документации на основании заявления заинтересованного лица.

Таким образом, Администрация п. Нижний Ингаш в опубликованном 06.07.2022 извещении №060722/1034053/01 в сети Интернет на сайте torgi.gov.ru сообщила не о принятии заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в проекте концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, а о предоставлении некой конкурсной документации на основании заявления заинтересованного лица.

Вышеуказанные действия Администрации необоснованно ограничивают доступ хозяйствующих субъектов на рынок водоотведения в территориальных границах п. Нижний Ингаш, вводя последних в заблуждение относительно места, времени и способа возможности подачи заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в проекте концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, поскольку из извещения № 060722/1034053/01 не следует, что Администрация п. Нижний Ингаш принимает соответствующие заявки, а следует, что принимает

конкурсную документацию, хотя конкурс объявлен не был.

Кроме того при анализе представленных Администрацией документов было установлено, что в соответствии с приложением №3 к техническому заданию к концессионному соглашению Концедент должен выполнить следующие мероприятия: реконструкция здания КНС (ремонт кирпичной кладки стен по периметру здания, ремонт покрытия крыши из асбестоцементных листов) и реконструкции канализационных колодцев (ремонт аварийной кирпичной кладки канализационных колодцев по центральной сети в количестве 15 шт., очистка канализационных колодцев от мусора и иловых).

Вместе с тем указанные мероприятия не могут быть являются основными мероприятиями концессионного соглашения, поскольку не отвечают признакам реконструкции и предполагают проведение ремонта, в том числе капитального.

Так, к реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения (часть 3 статьи 3 ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Одним из существенных условий концессионного соглашения является обязательство концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдению сроков его создания и (или) реконструкции (пункт 1 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях»).

Таким образом, содержание обязательств концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, исходя из смысла статей 3, 10 ФЗ «О концессионных соглашениях», должно предусматривать перечень необходимых видов работ и сроки такой реконструкции (модернизации), что, в свою очередь, является показателем уровня эффективности использования механизма концессии в сфере жилищно-коммунального хозяйства, а также эффективности работы концессионеров.

Статьей 8 ФЗ «О концессионных соглашениях» закреплены основные обязанности концессионера, в том числе по обеспечению при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, возможности получения потребителями соответствующих товаров, работ, услуг (пункт 2 части 2); поддержанию объекта концессионного соглашения в исправном состоянии, проведению за свой счет текущего ремонта и капитального ремонта, несению расходов на содержание этого объекта, если иное не установлено концессионным соглашением (пункт 6 части 2).

Таким образом, поскольку в техническом задании концессионного соглашения отсутствуют мероприятия, предполагающие реконструкцию (модернизацию) объектов концессионного соглашения, при наличии мероприятий в виде ремонтных работ в отношении объектов коммунального хозяйства, не отвечающих признакам реконструкции (модернизации), техническое задание концессионного соглашения не соответствует требованиям ФЗ «О концессионных соглашениях».

На вышеуказанные нарушения (ненадлежащая формулировка в разделе «Порядок и место предоставления заявок о готовности участия в конкурсе»; не отвечающие признакам реконструкции и предполагающие проведение ремонта, в том числе капитального, мероприятия концессионного соглашения) Красноярское УФАС России ранее неоднократно обращало внимание в предупреждении №6789 от 11.05.2021 (законность которого подтверждена решением и постановлениями судов по делу № А33-17181/2021) и в решении по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

При этом, Администрация выводы антимонопольного органа не учла и продолжала игнорировать требования ФЗ «О концессионных соглашениях» о надлежащих организационных мерах по передаче указанных муниципальных объектов водоотведения в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствует о неисполнении Администрацией предписания Красноярского УФАС России по делу № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021), в связи с чем Комиссия, в соответствии со статьей 52 ФЗ «О защите конкуренции», 01.08.2022 вынесла определение:

1. Отказать Администрации п. Нижний Ингаш в удовлетворении ходатайства о продлении срока исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

2. Передать копии материалов дела №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица дела об административном правонарушении по части 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

3. По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении, указанном в пункте 2 резолютивной части настоящего определения, рассмотреть вопрос об установлении нового срока исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

В своих пояснениях (исх. №881 от 31.08.2022, исх. №1077 от 20.10.2022; исх. №1247 от 22.11.2022) Администрация п. Нижний Ингаш за подписью главы поселка настаивает, что исполнила предписание Красноярского УФАС России по делу № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021) надлежащим образом в установленный срок - договор аренды от 01.04.2021 с ООО «Удача плюс» расторгнут (акт возврата муниципального имущества от 01.08.2022), организационные меры для передачи объектов коммунальной инфраструктуры приняты при размещении 06.07.2022 на официальном сайте торгов torgi.gov.ru сообщения о предложении инвестора №060722/1034053/01.

Вместе с тем, вопреки доводам Администрации в лице предписание по делу № 60-15-21 (024/01/15-2599/2021) не было исполнено в установленный срок 01.08.2022.

Во-первых, письмо Администрации п. Нижний Ингаш №760 от 29.07.2022 содержало ходатайство о продлении срока исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) (в удовлетворении которого было оказано определением от 01.08.2022), а не информацию об его исполнении.

Во-вторых, как уже было указано выше, опубликованное 06.07.2022 на официальном сайте торгов torgi.gov.ru сообщение о предложении инвестора №060722/1034053/01, не соответствовало требованиям законодательства о концессионных соглашениях. Постановлением Администрации п. Нижний Ингаш

№161 от 23.08.2022, размещенное сообщение о предложении инвестора №060722/1034053/01 отменено, иные организационные меры для проведения публичной процедуры на право заключения концессионного соглашения на официальном сайте торгов torgi.gov.ru не проводились.

В-третьих, сведения о расторжения договора аренды от 01.04.2021 и подписании акта возврата арендованного имущества с ООО «Удача плюс» были направлены в адрес антимонопольного органа после вынесения определения от 01.08.2022 об отказе Администрации в удовлетворении ходатайства о продлении срока исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) – письмом Администрации №881 от 31.08.2022.

Соответственно, на дату исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) указанные сведения не направлялись. Кроме того, не смотря на наличие вышеуказанного акта от 01.08.2022, сведения о том, у кого в настоящий момент и на каком основании находятся объекты коммунальной инфраструктуры у антимонопольного органа отсутствуют, в связи с чем сделать вывод о фактическом местонахождении муниципального имущества и действительном его истребовании у ООО «Удача плюс» не представляется возможным.

Необходимо отметить, что возврат муниципального имущества, переданного по договору аренды от 01.04.2021, может свидетельствовать о частичном исполнении предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) на дату 31.08.2022, когда соответствующая информация была направлена Администрацией в антимонопольный орган.

Таким образом, в установленный предписанием по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) срок (01.08.2022) указанные в нем меры исполнены не были, что свидетельствовало о его не исполнении и правомерном вынесении определения от 01.08.2022 об отказе в удовлетворении ходатайства Администрации о продлении срока исполнения предписания и необходимости рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновного должностного лица дела об административном правонарушении по части 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2.6 статьи 19.5. КоАП невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об

административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения

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 частями 1-2 статьи 53.1 Устава поселка Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края, принятого решением Нижнеингашского поселкового Совета депутатов № 26 от 20.02.1998 (далее – Устав), Администрация поселения от имени населения поселения владеет, пользуется и распоряжается имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения, в соответствии с Конституцией РФ, федеральными и краевыми законами, настоящим Уставом, а также нормативными правовыми актами поселкового Совета депутатов, а также вправе передавать имущество поселения во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и Красноярского края, органам местного самоуправления иных муниципальных образований в соответствии с действующим законодательством, настоящим Уставом, решениями поселкового Совета депутатов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 11, статьей 31 Устава, Администрация поселения является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления.

Деятельностью администрации руководит на основе единоначалия глава администрации поселения. Полномочия Главы администрации поселения исполняет Глава поселка.

Согласно части 2 статьи 14 Устава Глава муниципального образования поселок Нижний Ингаш действует в пределах полномочий, определенных законодательством и руководствуется в своей деятельности: Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, законами и другими нормативными правовыми актами Красноярского края, Уставом поселка, решениями Нижнеингашского поселкового Совета депутатов.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Устава на главу поселка возложены полномочия, в том числе обеспечивать осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Красноярского края (подпункт 11.1), осуществлять иные полномочия, возложенные на него настоящим Уставом, решениями Совета депутатов, возложенные на него федеральными и краевыми законами (подпункт 12).

Глава поселка в пределах своей компетенции издает постановления администрации по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, обязательные для исполнения всеми расположенными на территории поселка предприятиями, учреждениями и организациями, независимо от их организационно-правовой формы, органами местного самоуправления и гражданами, а также распоряжения администрации по вопросам организации деятельности

администрации поселения (часть 1 статьи 17 Устава).

Глава поселка издает постановления и распоряжения по иным вопросам, отнесенным к его компетенции настоящим уставом в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации, другими Федеральными законами».

В момент совершения Администрацией установленного правонарушения обязанности Главы п. Нижний Ингаш и по настоящее время исполняет на основании решения Нижнеингашского поселкового Совета депутатов Нижнеингашского района Красноярского края №13-80 от 29.04.2022, соответственно, является должностным лицом, выполняющим организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные функции, действует на принципе единоначалия, несет ответственность за соблюдение Администрацией п. Нижний Ингаш действующего законодательства и за последствия своих действий (бездействия).

Отдавая отчет своим действиям с даты выдачи предписания контролировал его исполнение: участвовал в рабочем совещании 23.05.2022, где рассматривались вопросы о возврате имущества в казну МО п. Нижний Ингаш, подачи заявки об инициативной концессии ООО «Удачи Плюс», эксплуатации сетей водоотведения до прихода эксплуатирующей организации; подписывал ходатайства Администрации №509 от 30.05.2022 и №760 от 29.07.2022 о продлении исполнении предписания, а также письма Администрации №439 от 17.05.2022, №531 от 03.06.2022 о принятии мер по исполнению предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

Таким образом, в период с 20.01.2022 (дата выдачи предписания) по 01.08.2022 (срок установленный для исполнения предписания) наделенный административно-распорядительными полномочиями, не исполнил предписание антимонопольного органа, и таким образом совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

В связи с необходимостью вызова для составления протокола об административном правонарушении, в адрес регистрации по месту жительства, а также в адрес по месту работы, в том числе по электронной почте nizhni_ingash@mail.ru, было направлено уведомление о составлении 06.09.2022 протокола (исх. № 12362 от 02.08.2022).

Факт направления уведомления о составлении протокола (исх. № 12362 от 02.08.2022) подтверждается копией списка внутренних почтовых отправлений Красноярского УФАС России № 86 от 03.08.2022.

Согласно названному списку отправлений присвоены идентификационные номера 80085275214532, 80085275214549. В соответствии с информацией об отслеживании почтовых отправлений с указанными идентификационными номерами, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», уведомление о составлении протокола (исх. № 12362 от 02.08.2022) с идентификационными номерами:

- 80085275214532 (направлено в адрес по месту работы) на дату 06.08.2022 и 08.09.2022 имеет статус «Неудачная попытка вручения» и «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения»;

- 80085275214549 (направлено в адрес регистрации по месту жительства) на дату 06.08.2022 и 08.09.2022 имеет статус «Неудачная попытка вручения» и «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения».

Вместе с тем, не смотря на неполучение уведомления, направленного почтовым отправлением в адрес регистрации по месту жительства и места его работы, Администрация п. Нижний Ингаш направила письмами №881 от 31.08.2022 и №900 от 05.09.2022 ходатайство о прекращении производства по делу об административном правонарушении и справку о нахождении на лечении в Красноярском краевом госпитале для ветеранов войн с 31.08.2022 по дату направления письма (05.09.2022).

Учитывая невозможность обеспечить явку 06.09.2022 на составление протокола ввиду нахождения на стационарном лечении в адрес регистрации по месту жительства, а также в адрес по месту работы, в том числе по электронной почте nizhni_ingash@mail.ru, было направлено уведомление (исх. № 144470 от 07.09.2022) о составлении протокола 15.10.2022.

Ввиду ошибочно выбранной даты (15.10.2022 – суббота, не рабочий день), в адрес регистрации по месту жительства, а также в адрес по месту работы , в том числе по электронной почте nizhni_ingash@mail.ru Администрации, было направлено уведомление (исх. № 15213 от 20.10.2022) о составлении протокола 25.11.2022.

Избранный способ направления соответствующего извещения согласуется с положениями части 1 статьи 25.15 КоАП.

Факт направления уведомления о составлении протокола (исх. № 15213 от 20.10.2022) подтверждается копией списка внутренних почтовых отправлений Красноярского УФАС России № 73 от 21.09.2022.

Согласно названному списку отправлений присвоены идентификационные номера 80097876607798, 80097876607804. В соответствии с информацией об отслеживании почтовых отправлений с указанными идентификационными номерами, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», уведомление о составлении протокола (исх. № 15213 от 20.10.2022) с идентификационными номерами:

- 80097876607798 (направлено в адрес по месту работы) на дату 27.09.2022 имеет статус «Вручено адресату почтальоном»;

- 80097876607804 (направлено в адрес регистрации по месту жительства) на дату 24.10.2022 и 27.10.2022 имеет статус «Неудачная попытка вручения» и «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения».

Также от Администрации пгт. Нижний Ингаш за подписью Главы поселка пгт Нижний Ингаш поступило ходатайство, согласно которому Администрация повторно просит прекратить производство по делу об административном нарушении (исх. №1077 от 20.10.2022).

Соответственно был извещен о составлении протокола 25.11.2022.

Письмом № 1247 от 22.11.2022 Администрация пгт. Нижний Ингаш за подписью и.о. Главы поселка пгт Нижний Ингаш вновь ходатайствовала о прекращении

производства об административном правонарушении и дела №60-15-21 (024/01/15-2599/2021). Согласно письму не сможет обеспечить явку на составление протокола 25.11.2022, поскольку находится в отпуске за пределами Красноярского края (в г. Тюмень).

При этом доказательств, подтверждающих отсутствие возможности явки, Администрацией представлено не было; соответствующее ходатайство от не поступало в адрес антимонопольного органа.

Принимая во внимание установленные фактические обстоятельства, сроки вручения почтового отправления, с учетом сведений, содержащихся в отчете об отслеживании отправления о возврате почтовых отправлений обратно в адрес Красноярского УФАС России по истечении срока хранения, позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 24.1 постановления Пленума от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»: не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств), извещен надлежащим образом о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, однако, уклоняется от получения почтовой корреспонденции.

Таким образом, надлежащим образом уведомлен о дате и времени составления протокола, уведомление о составлении протокола получено, порядок привлечения к административной ответственности, предусмотренный КоАП, соблюден.

На составление протокола, уведомленный надлежащим образом о времени и месте составления протокола, не явился, защитника не направил.

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 КоАП, в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен.

При указанных обстоятельствах протокол составлен в отсутствие в соответствии с пунктом 4.1 части 1 статьи 28.2 КоАП.

Определением от 25.11.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении, рассмотрение дела назначено на 12 декабря 2022 года в 14:30.

Копия протокола №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении от 25.11.2022 и определение о назначении времени и места рассмотрения дела №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении от 25.11.2022 направлены заказным письмом в адрес регистрации по месту жительства, а также по месту работы, в том числе на электронную почту Администрации nizhni_ingash@mail.ru (исх. №19089/22 и №ЕК/19117/22 от 25.11.2022).

Отправлениям присвоены идентификационные номера 80104778974498,

80106078717577. В соответствии с информацией об отслеживании почтовых отправлений с указанными идентификационными номерами, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», протокол №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении от 25.11.2022 и определение о назначении времени и места рассмотрения дела №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении от 25.11.2022 с идентификационными номерами:

- 80104778974498 (направлено в адрес регистрации по месту жительства на дату 01.12.2022 и 09.12.2022 имеет статус «Неудачная попытка вручения» и «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения»);

- 80106078717577 (направлено в адрес по месту работы) на дату 01.12.2022 имеет статус «Вручено адресату почтальоном»;

До рассмотрения дела 06.12.2022 в адрес Красноярского УФАС России поступило ходатайство от об участии в рассмотрении делу № 024/04/19.5-3235/2022 об административном нарушении посредством видеоконференц-связи.

Ввиду отсутствия возможности проведения заседания с использованием системы видеоконференцсвязи 12.12.2022 в 14:30 для рассмотрения дела № 024/04/19.5-3235/2022 определением от 09.12.2022 в заявленном ходатайстве было отказано (исх. №МД/20027/22 от 09.12.2022).

12.12.2022 дело №024/04/19.5-3235/2022 рассмотрено в отсутствие , уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела, с учетом представленных от письменных пояснениях и сведений, приложенных к нему (исх. №1325 от 08.12.2022).

Исследовав материалы дела №024/04/19.5-3235/2022 об административном правонарушении, прихожу к выводу, что в материалах дела содержатся достаточные доказательства для принятия 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.

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, установленном законом.

В соответствии со статьей 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 2.6 статьи 19.5 КоАП невыполнение в установленный срок предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Как следует из диспозиции части 2.6 статьи 19.5 КоАП, а также из Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 15.01.2019 № 3-П объектом правонарушения являются общественные отношения в области порядка управления, в частности контрольно-надзорные правоотношения, возникающие между субъектами контроля и субъектами, деятельность которых подвергается контролю и надзору, в частности невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа.

Объективная сторона правонарушения, совершенного Гузеем Б.И. выражается в неисполнении предписания Красноярского УФАС России от 20.01.2022 по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

Место совершения административного правонарушения – пгт. Нижний Ингаш Нижнеингашского района Красноярского края.

Дата совершения административного правонарушения - 01.08.2022 (дата истечения срока, установленного для исполнения предписания от 20.01.2022 по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021)).

Субъектом ответственности по части 2.6 статьи 19.5 КоАП является должностное лицо - Г., наделенный решениями Нижнеингашского поселкового Совета депутатов Нижнеингашского района Красноярского края № 18-90 от 18.04.2017 и №13-80 от 29.04.2022 полномочиями Главы п. Нижний Ингаш, соответственно, являлся должностным лицом, выполняющим организационно-распорядительные и (или) административно-хозяйственные функции, действовал на принципе единоначалия, нес ответственность за соблюдение Администрацией п. Нижний Ингаш действующего законодательства и за последствия своих действий (бездействия).

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

В соответствии со статьей 2.2 КоАП 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 или относилось к ним безразлично.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП, совершенного ., характеризуется умыслом.

, осуществляя руководство Администрацией п. Нижний Ингаш на принципах единоначалия, проигнорировал предписания Красноярского УФАС России, своевременных и надлежащих мер по его исполнению не предпринял.

Факты нарушения удостоверяются: предписанием по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) о нарушении антимонопольного законодательства от 20.01.2022, определением от 01.08.2022 об отказе в продлении срока исполнения предписания (исх. № 12341 от 02.08.2022), протоколом рабочего совещания от 23.05.2022, ходатайствами Администрации п. Нижний Ингаш №509 от 30.05.2022 и №760 от 29.07.2022, а также письма Администрации №439 от 17.05.2022, №531 от 03.06.2022 о принятии мер по исполнению предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021).

Согласно письменным пояснениям №1325 от 08.12.2022, последний с вышеуказанными обстоятельствами не согласен, поскольку считает, что все указанные в предписании по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) меры были приняты – в соответствии со всеми замечаниями Красноярского УФАС России 06.07.2022 на официальном сайте торгов torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора №060722/1034053/01.

Указанный довод подлежит отклонению, поскольку Администрации неоднократно сообщалось о том, что размещенное Администрацией 06.07.2022 на официальном сайте торгов torgi.gov.ru сообщение о предложении инвестора №060722/1034053/01 не соответствует требованиям закона о концессионных соглашениях (предупреждение №6789 от 11.05.2021, законность которого подтверждена решением и постановлениями судов по делу № А33-17181/2021; решение по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021), определение от 01.08.2022 об отказе в продлении срока исполнения предписания (исх. № 12341 от 02.08.2022), письма № 14471 от 07.09.2022, №АГ/17469/22 от 01.11.2022, №АГ/19374/22 от 01.12.2022).

считает, что во исполнение предписания имущество было возвращено в казну МО п. Нижний Ингаш (акт возврата муниципального имущества от 01.08.2022).

При этом указанное обстоятельство может свидетельствовать лишь о частичном исполнении предписания антимонопольного органа в срок.

Кроме того, как уже было указано в протоколе, не смотря на наличие вышеуказанного акта от 01.08.2022, сведения о том, у кого в настоящий момент и на каком основании находятся объекты коммунальной инфраструктуры у антимонопольного органа отсутствуют, в связи с чем сделать вывод о фактическом местонахождении муниципального имущества и действительном его истребовании у ООО «Удача плюс» не представляется возможным.

Соответственно, до настоящего времени предписание Красноярского УФАС России по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) в полном объеме не исполнено.

Относительно довода о том, что последний в период исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) находился на больничном или в отпуске и не мог исполнять возложенные на него обязательства, в том числе для исполнения предписания, прихожу к следующему выводу.

Представленными листками нетрудоспособности № 910130247571 подтверждается, что действительно, в период с 24.06.2022 по 15.07.2022, с 16.07.2022 по 12.08.2022 находился на больничном и не исполнял свои обязательства.

Вместе с тем, ходатайство Администрации п. Нижний Ингаш №760 от 29.07.2022 о продлении срока исполнения предписания по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) подписано ., а не иным уполномоченным лицом.

Соответственно, был ознакомлен с информацией, содержащейся в ходатайстве, в том числе о ненадлежащем размещенном на сайте торгов torgi.gov.ru сообщении о предложении инвестора №060722/1034053/01.

, наделенный властными полномочиями в силу Устава, осуществлял руководство деятельностью администрации на основе единоначалия и принимал все решения по исполнению предписания Красноярского УФАС России по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) с момента его выдачи 20.01.2022 (за исключением периода его нетрудоспособности), вместе с тем, отсутствуют доказательства (не представлены) принятия им в указанный период надлежащих и достаточных мер, направленных на исполнение указанного предписания, следствием чего явилось его не исполнение.

При этом до настоящего времени предписание по делу №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) не исполнено, более того настаивает на его исполнении вопреки неоднократно указанными антимонопольным органом обстоятельствам (определение от 01.08.2022 об отказе в продлении срока исполнения предписания (исх. № 12341 от 02.08.2022), письма № 14471 от 07.09.2022, №АГ/17469/22 от 01.11.2022, №АГ/19374/22 от 01.12.2022).

Таким образом, продолжает осуществлять противоправные действия, не предпринимая достаточных мер по устранению выявленных при рассмотрении дела №60-15-21 (024/01/15-2599/2021) нарушений, а именно - принятия организационные меры по передаче муниципальных объектов водоотведения, в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке, что усугубляет его вину.

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 статье 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, исключющие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП; характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.5 КоАП; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; имущественное и финансовое положение

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

Срок давности привлечения к административной ответственности за рассматриваемое административное правонарушение, установленный статьей 4.5 КоАП, и составляющий один год с момента совершения нарушения, не истек.

Обстоятельства, отягчающие и смягчающие административную ответственность, перечень которых определен статьями 4.2, 4.3 КоАП отсутствуют.

Ранее не привлекался к административной ответственности за аналогичное административное правонарушение.

Исключительные обстоятельства, свидетельствующие о наличии по настоящему делу предусмотренных статьей 2.9 КоАП РФ признаков малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Освобождение от административной ответственности путем признания правонарушения малозначительным в данном случае противоречит вытекающему из принципа справедливости принципу неотвратимости ответственности, а также целям административного наказания и не обеспечивает решение конституционно значимых задач законодательства об административных правонарушениях (статья 1.2 КоАП Российской Федерации).

Оценивая обстоятельства совершенного правонарушения с учетом его характера и степени общественной опасности, прихожу к выводу о невозможности применения положений статьи 2.9 КоАП.

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

Санкция части 2.6 статьи 19.5 КоАП предусматривает административное наказание в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

С учетом изложенного, ввиду отсутствия отягчающих обстоятельств, а также совершения правонарушения впервые может быть назначено наказание в виде административного штрафа в пределах минимальной санкции, установленной частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

2. Назначить административный штраф в размере 8 000 (восемь тысяч) рублей 00 копеек.

Штраф необходимо перечислить по следующим реквизитам: ИНН 2466009115 КПП 246601001 УФК по Красноярскому краю (Красноярское УФАС России) г. Красноярск р/сч 40101810600000010001 в Отделении Красноярск г. Красноярск, БИК 040407001 ОКТМО 04701000 Назначение платежа: (КБК 16111601191010005140, УИН 16100500000001557965).

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 вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 31.5. КоАП при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до шести месяцев.

Согласно части 2 статьи 31.5. КоАП с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

Для получения рассрочки или отсрочки уплаты административного штрафа необходимо обратиться в адрес Красноярского УФАС России с соответствующим ходатайством с приложением доказательств невозможности исполнения постановления в установленные сроки и/или доказательств затруднительного материального положения.

