ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

«11» марта 2021 года

№ 039/04/7.32.4-87/2021

г. Калининград

Резолютивная часть объявлена «11» марта 2021 года.

В полном объеме постановление изготовлено «11» марта 2021 года.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) Д., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 039/04/7.32.4-87/2021, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении

администрации муниципального образования

«Зеленоградский городской округ»

(ИНН 3918008200; ОГРН 1023902057134;

238530, Калининградская обл., г. Зеленоградск, ул. Крымская, д. 5 «А»)

от лица, в отношении которого ведётся производство: Г, по доверенности № 14/01-55 от 11.03.2021,

УСТАНОВИЛ:

25.02.2021 составлен протокол об административном правонарушении в отношении администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Администрация, Организатор торгов). Определением от 25.02.2021 дело назначено к рассмотрению.

Защитник указал, что нарушение имело место.

Организатором торгов также представлены возражения по делу от 10.03.2021, в которых указывает на то, что нарушение являлось малозначительным и просит учесть эпидемиологическую обстановку. Кроме того, согласно возражениям, Администрация предлагает выбрать должностному лицу, рассматривающему дело, три варианта решения на выбор: прекратить производство, заменить наказание в виде штрафа на предупреждение, или снизить размер штрафа.

Заслушав защитника Администрации, изучив возражения и протокол об административном правонарушении, нахожу вину Администрации в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

17.04.2020 администрацией муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Администрация) в общественно-политической газете «Волна» (№ 17), а также на официальном сайте муниципального образования

«Зеленоградский городской округ» было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса № НТО/02/2020 (далее – Конкурс) на право размещения нестационарных торговых объектов (далее – НТО) на территории муниципального образования «Зеленоградский городской округ» и конкурсная документация (далее – Документация).

Согласно пункту 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», к вопросам местного значения муниципального, городского округа относятся создание условий для обеспечения жителей муниципального, городского округа услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания.

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

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

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

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

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

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

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

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

Таким образом, Администрацией заключен договор № 10/НТО/02/2020 от 29.05.2020 с ИП И на условиях, отличных от условий, предусмотренных Конкурсной документацией в части установления иной площади нестационарного торгового объекта и прилегающей площади благоустройства в нарушение пункта 4.1 Положения, в связи с чем в действиях Администрации усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

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

Место совершения административного правонарушения: г. Зеленоградск.

Время совершения административного правонарушения: 29.05.2020

Заявленная Администрацией эпидемиологическая обстановка не влияет на существо правонарушения, как и на само правонарушение, вследствие исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 4.1 КоАП РФ, не установлено.

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

Изучив возражения Администрации с предложением выбрать один из предложенных вариантов по результатам рассмотрения дела, прихожу к следующим выводам.

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

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

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей. Наступление последствий или

их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, правового значения не имеют.

Действия Администрации, указавшей противоречивые сведения в извещении, протоколе подведения итогов и в Договоре привели к нарушению Положения, утверждённого самой Администрацией и установленного статьёй 7.32.4 КоАП РФ административного запрета на подобные действия. Таким образом, допущенное Администрацией правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Событие и состав административного правонарушения подтверждаются материалами дела; иных оснований, предусмотренных статьёй 24.5 КоАП РФ для прекращения производства по делу не имеется.

Предупреждение в рассматриваемом случае назначено быть не может в силу того, что, исходя из содержания статей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ административный штраф подлежит замене на предупреждение только в случае, если правонарушение совершается впервые субъектом малого и среднего предпринимательства (определение Верховного суда Российской Федерации № 59-АД17-9 от 30.10.2017) или некоммерческой организацией. Администрация не является субъектом малого или среднего предпринимательства, равно как и не является некоммерческой организацией в силу Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», и является органом муниципальной власти.

Штраф снижению также не подлежит ввиду того, что штраф может быть снижен только в установленных частью 3.2 КоАП РФ случаях, то есть при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей; в рассматриваемом случае исключительных обстоятельств не установлено.

Минимальный штраф, предусмотренный частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет 50 000 рублей, ввиду чего снижению не подлежит.

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

ПОСТАНОВИЛ:

признать **администрацию муниципального образования «Зеленоградский городской округ»** виновной в совершении предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **50 000 рублей**.

Руководитель Управления

Д