

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 02-06ак/2014

об административном правонарушении

« 30 » сентября 2014 г.

г. Калуга

Заместитель руководителя Калужского УФАС России / ... /, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.09.2014г., составленный в отношении / ... / – на момент совершения административного правонарушения - начальника отдела продаж ТУ Росимущества по Калужской области (паспорт <...> выдан 24 Отделом УФМС России по Свердловской области в г. Новоуральске, 21.07.2009г., место жительства: г. Калуга, ул. Плеханова, д. 2, корп. 2, кв. 3), в связи с совершением административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), а также материалы дела № 02-06ак/2014 об административном правонарушении, в отсутствие надлежащим образом уведомленного лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – / ... /,

ТАНОВИЛ:

07.08.2013 в адрес Калужского УФАС России поступило обращение Управления Федеральной службы безопасности по Калужской области (далее - Управление ФСБ по Калужской области; вх. № 94/71/17405), в котором указывается на то, что в действиях Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Калужской области (далее – Теруправление) могут усматриваться признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения указанного обращения приказом Калужского УФАС России от 16.08.2013 № 213 в отношении Теруправления возбуждено дело № 02-18к/2013.

В соответствии с подпунктом «е» пункта 4.8 Положения о Теруправлении (утв. Приказом Федерального агентства по управлению государственным имуществом от 29.08.2009 № 278), Теруправление по поручению Федерального агентства по управлению государственным имуществом предоставляет в установленном порядке земельные участки, находящиеся в собственности Российской Федерации, в аренду, безвозмездное срочное пользование, постоянное бессрочное пользование.

26.11.2010 Теруправление направило в адрес Федерального агентства по управлению государственным имуществом обращение (исх. № 825-А), которым просит разрешить проведение конкурса на право заключения договоров аренды, в том числе в отношении земельного участка с кадастровым номером 40:27:030602:130.

01.02.2011 в печатном издании «Российская бизнес - газета» № 4 (786) Теруправление осуществило публикацию извещения о проведении аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка из земель находящихся в государственной собственности (далее – Извещение).

Пунктом 4 указанного извещения установлено, что предметом аукциона является право на заключение договора аренды на земельный участок площадью 10525 +/- 35,9 кв.м. сроком на 49 лет (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6).

Срок аренды, согласно пункту 4.1 Извещения, до 03.03.2060 .

Размер арендной платы, согласно пункту 4.2 Извещения, составляет 2 528 553, 37 рублей.

Пунктом 4.6 установлено разрешенное использование земельного участка, а именно: многоквартирные жилые дома. Торговля, общественное питание, бытовое обслуживание (объекты общей площадью до 80 кв.м.).

Дата начала приема заявок – 01.08.2011.

Дата окончания приема заявок – 25.02.2011.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Частью 1 статьи 17 указанного Федерального закона установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из названных норм Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам власти, в том числе при проведении торгов, запрещается совершать любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Порядок организации и проведения аукционов по продаже земельных участков из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договоров аренды земельных участков из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, для жилищного строительства и для комплексного освоения в целях жилищного строительства установлен статьями 38.1 и 38.2 Земельного кодекса Российской Федерации (в редакциях, действующих на момент проведения аукциона).

Частью 9 статьи 38.1 Земельного кодекса Российской Федерации установлено, что извещение о проведении аукциона публикуется организатором аукциона в периодическом [печатном издании](#), определяемом соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, главой муниципального образования, и размещается на официальном [сайте](#) Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, не менее чем за тридцать дней до дня проведения аукциона. До определения Правительством Российской Федерации официального сайта Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте организатора аукциона в сети «Интернет». Информация о проведении аукциона должна быть доступна для ознакомления всем заинтересованным лицам без взимания платы.

Частью 2 статьи 38.2 Земельного кодекса Российской Федерации установлено, что аукцион проводится в соответствии со [статьей 38.1](#) указанного Кодекса с учетом положений настоящей статьи.

Распоряжением Правительства РФ от 22.04.2010 № 637-р «О периодическом печатном издании, осуществляющем опубликование извещения о проведении аукциона по продаже земельного участка, находящегося в федеральной собственности, либо права на заключение договора аренды земельного участка, находящегося в федеральной собственности, для жилищного строительства» определено, что во исполнение [пункта 9 статьи 38.1](#) Земельного кодекса Российской Федерации определить периодическим печатным изданием, осуществляющим опубликование организатором аукциона по продаже земельного участка, находящегося в федеральной собственности, либо права на заключение договора аренды земельного участка, находящегося в федеральной собственности, для жилищного строительства извещения о проведении такого аукциона, **официальный бюллетень Росимущества «Государственное имущество»**.

Таким образом, публикация извещения о проведении аукциона на право заключения договора аренды на земельный участок площадью 10525 +/-35,9 кв.м. сроком на 49 лет (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6) должна была быть осуществлена в **официальном бюллетене Росимущества «Государственное имущество»**.

Изучив выпуски официального бюллетеня Росимущества «Государственное имущество» (выпуски которого размещены на официальном сайте – www.ca.rosim.ru) установлено, что в указанном печатном издании сведения об аукционе на право заключения договора аренды на земельный участок площадью 10525 +/-35,9 кв.м. сроком на 49 лет (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6) не публиковались.

Действия Теруправления признаны нарушившими часть 1 статьи 15, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и приводят (могут привести) к нарушению прав неограниченного круга лиц – потенциальных участников аукциона.

Согласно акту осмотра официального сайта Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Калужской области, действующего до 2012 года, <http://tu40.old2012.rosim.ru> от 14.08.2013 установлено, что на указанном сайте было размещено 2 извещения о проведении аукционов на право заключения договоров аренды в отношении земельных участков (с кадастровыми номерами 40:07:103605:0045; 40:07:110411:0036; 40:07:103605:0045).

Наличие извещения о проведении аукциона на право на заключение договора аренды на земельный участок площадью 10525 +/-35,9 кв.м. сроком на 49 лет (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6) не установлено.

Кроме того, Приказом Теруправления от 19.08.2013 № 40-о/д в связи с назначением Калужским УФАС России дела 02-18к/2013 была создана комиссия для проведения служебной проверки.

Согласно представленному заключению комиссии по проведению служебной проверки от 03.09.2013 в действиях должностных лиц Теруправления были выявлены факты нарушения действующего законодательства, в связи с тем, что извещение о проведение торгов в отношении земельного участка с кадастровым номером 40:27:030602:130 в нарушение Распоряжения Правительства РФ от 22.04.2010 № 637-р было опубликовано в печатном издании «Российская бизнес-газета».

Присутствовавшая при рассмотрении дела / ... /, являющаяся руководителем Теруправления признала факт нарушения требований действующего законодательства.

Решением Комиссии Калужского УФАС России по делу № 02-18к/2013 от 29.11.2013 года установлен факт нарушения Территориальным управлением Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Калужской области части 1 статьи 15, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ненадлежащим извещении о проведении аукциона по продаже права на заключение договора аренды на земельный участок площадью 10525 +/-35,9 кв.м. сроком на 49 лет (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6).

Частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг за совершение действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных [частью 3 статьи 14.32](#) настоящего Кодекса.

На основании указанных обстоятельств, усматривается событие административного правонарушения, выразившееся в совершении должностным лицом федерального органа исполнительной власти – Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Калужской области действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании статьи 2.4. КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом 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.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 16 октября 2009 г. № 19 под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (**его структурного подразделения**) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п.

/ ... / на момент совершения административного правонарушения являлся должностным лицом – начальником отдела продаж ТУ Росимущества в Калужской области на основании приказа от 01.11.2010 № 56-к.

В соответствии с имеющимся в материалах дела объяснением от 30.06.2014, данным начальником отдела продаж / ... / им было принято решение о публикации извещения о проведении торгов на право заключения договора аренды земельного участка по адресу: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева в газете «Российская бизнес-газета». Принимая такое решение, / ... / полагал, что данное печатное издание имеет статус официального. / ... / свою вину признает.

На основании изложенного, / ... / , являющийся на момент совершения административного правонарушения начальником отдела продаж ТУ Росимущества в Калужской области и совершивший действия, нарушающие часть 1 статьи 15, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые приводят (могут привести) к нарушению прав неограниченного круга лиц – потенциальных участников аукциона, является субъектом административного правонарушения.

Время совершения административного правонарушения совпадает со временем опубликования извещения о проведении аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка (кадастровый номер <...> :27:030602:130; местонахождение: Калужская область, г. Обнинск, ул. Королева, д. 6) в печатном издании «Российская бизнес - газета» № 4 (786) , а именно – 01.02.2011г.

Место совершения административного правонарушения совпадает с рабочим местом / ... / , где было принято решение о публикации извещения о проведении торгов в отношении земельного участка с кадастровым номером 40:27:030602:130 в нарушение Распоряжения Правительства РФ от 22.04.2010 № 637-р в печатном издании «Российская бизнес-газета» – город Калуга, ул. Баженова, дом 2.

С учетом материалов дела / ... / имел возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако при отсутствии объективных обстоятельств не принял все зависящие от него меры для соблюдения норм Федерального законодательства.

/ ... / не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя мог и должен был их предвидеть, соответственно правонарушение совершено по неосторожности.

Таким образом, должностным лицом – начальником отдела продаж ТУ Росимущества в Калужской области / ... / совершено административное правонарушение, выразившееся в совершении действия недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, которое привело (могло привести) к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Как разъяснено в пункте 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» если при рассмотрении дела будет установлена малозначительность совершенного административного правонарушения, судья на основании статьи 2.9 КоАП РФ вправе освободить виновное лицо от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, о чем должно быть указано в постановлении о прекращении производства по делу.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении

административного наказания.

Допущенное / ... / административное правонарушение посягает на общественно-охраняемые интересы в сфере свободной конкуренции, нарушают часть 1 статьи 15, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и приводят (могут привести) к нарушению прав неограниченного круга лиц – потенциальных участников аукциона, которые при соблюдении установленного названными нормами порядка предоставления земельных участков были заинтересованы в получении в аренду земельных участков, находящихся в федеральной собственности и могли участвовать в соответствующем аукционе.

Таким образом, учитывая характер административного правонарушения и обстоятельства дела, наличия угрозы охраняемым общественным правоотношениям в сфере защиты конкуренции, оснований для прекращения производства по делу по малозначительности не усматривается.

В соответствии с нормой части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, совершение указанного правонарушения влечет наложение административного штрафа в размере пятнадцати тысяч рублей.

С учетом обстоятельств дела, личности виновного лица, отсутствия обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, руководствуясь частью 1 статьи 14.9, 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь / ... / к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере: 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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.

Реквизиты для уплаты штрафа:

/ ... /

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, влечет наложение административного штрафа в двукратном

размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Настоящее постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии в порядке, установленном статьями 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 35.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях исполнение постановления может быть отсрочено на срок до одного месяца, также может быть предоставлена рассрочка уплаты административного штрафа на срок до трех месяцев.

Заместитель руководителя

Калужского УФАС России

/ ... /