

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № АД 04-01/549

16 марта 2015 г.

г. Кострома

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Костромское УФАС России) рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №АД 04-01/549 в отношении должностного лица – главы администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области в связи с наличием в его действиях состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении в силу части 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ) явилось решение Комиссии Костромского УФАС России (далее – Комиссия) от 17.04.2014 г. по делу № 04-68/1178 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым признан факт нарушения Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (далее – администрация) ч. 3 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в наделении администрацией Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» (далее – МБУ «АГХ»), являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской, путем утверждения Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 г. Устава Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в пункте 2.3.15 которого, среди прочих полномочий, установлено полномочие по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ, а также путем передачи муниципальному бюджетному учреждению «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» Соглашением о передаче части полномочий, заключенным 9 января 2013 года между администрацией и МБУ «АГХ», полномочий по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам (подпункт 7 пункта 1.2 Соглашения).

Указанное решение Комиссии вступило в законную силу, в установленные

законодательством сроки обжаловано не было.

Обстоятельства совершения нарушения антимонопольного законодательства подробно отражены в решении Комиссии антимонопольного органа по делу №04-68/1178 от 17.04.2014 г. о нарушении антимонопольного законодательства, а также в протоколе об административном правонарушении (исх. №544/04 от 05.03.2015 г.), которые находятся в материалах настоящего административного дела и являются его неотъемлемой частью.

Наличие события рассматриваемого административного правонарушения подтверждено вступившим в законную силу решением Комиссии антимонопольного органа по делу №04-68/1178 от 17.04.2015 года.

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства №04-68/1178 в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции явилось обращение общества с ограниченной ответственностью «ПрофЭлектромонтаж» по вопросу правомерности взимания платы за выдачу разрешения на право проведения земляных работ на территории города Нерехты Костромской области.

В действиях администрации были выявлены нарушения части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в наделении администрацией МБУ «АГГХ», являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы.

Решением Костромского УФАС России по делу № 04-68/1178 от 17.04.2014 года было установлено, что администрация не вправе была наделять Муниципальное бюджетное учреждение «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ, Рассматриваемые действия администрации были признаны нарушающими части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

За нарушение требований статьи 15 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность по статье 14.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП действия (бездействие) 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, 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 КоАП РФ, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

05.05.2015 года должностным лицом Костромского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении главы – главы администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ. Процессуальных нарушений при составлении протокола не допущено. Протокол составлен в присутствии физического лица.

На момент составления протокола письменных пояснений (возражений) относительно вменяемого правонарушения представлено не было. В протоколе об административном правонарушении физическим лицом было указано следующее: «С протоколом не согласен, объяснения будут представлены при рассмотрении протокола».

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении АД 04-01/549 лицо извещено надлежащим образом, о чем свидетельствует получение лицом копии протокола об административном правонарушении, в котором была указана дата рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. №544/04 от 05.03.2015 г.), с указанным протоколом физическое лицо было ознакомлено надлежащим образом, о чем свидетельствует его подпись в протоколе, а также почтовое уведомление о получении письма Управления о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (исх. №325/04 от 10.02.2015 г.).

16.03.2015 дело об административном правонарушении № 04-01/549, возбужденное в отношении физического лица было рассмотрено без участия указанного лица и его представителя. В установленное время (16.03.2014 г. 10 часов 00 минут) указанное лицо, в отношении которого ведется административное производство не обеспечило свою явку или явку своего представителя на рассмотрении настоящего дела. На момент начала рассмотрения настоящего дела и во время его рассмотрения каких-либо ходатайств от лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, не поступало.

Давая оценку обстоятельствам настоящего административного дела должностное лицо Костромского УФАС России, рассматривающее дело исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

Противоправность рассматриваемого деяния выразилась в передаче МБУ «АГХ» полномочия по оформлению и выдаче разрешений на проведение земляных работ. Как значится в решении Комиссии антимонопольного органа по делу № 04-68/1178 противоправными действиями по наделению Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и

Нерехтский район Костромской по выдаче разрешений на земляные работы признаны:

- утверждение Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 г. Устава Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в пункте 2.3.15 которого, среди прочих полномочий, установлено полномочие по осуществлению выдачи разрешений на производство земляных работ;

- заключение 9 января 2013 года Соглашения о передачи части полномочий, между Администрацией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области и Муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство» согласно которому бюджетному учреждению были переданы полномочия по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам (подпункт 7 пункта 1.2 Соглашения).

Как значится из материалов административного дела, Постановление главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 г., утвердившее Устав Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в пункте 2.3.15 которого, среди прочих полномочий, установлено полномочие по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ, подписано главой администрации городское поселение город Нерехта, а именно. Соглашение о передаче части полномочий, заключенное 9 января 2013 года между Администрацией городского поселения город Нерехта в лице главы Администрации и МБУ «АГХ» было физическим лицом.

Объективная сторона данного правонарушения состоит в нарушении запретов, предусмотренных частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции на совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным законом от 1 декабря 2007 года N 317-ФЗ "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" и Федеральным законом от 30 октября 2007 года N 238-ФЗ "О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта".

Статьей 2.4 КоАП РФ предусмотрено, что 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 в КоАП РФ

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.

Согласно части 1 статьи 36 Устава муниципального образования городское поселение город Нерехта и Нерехтский район Костромской области (принят решением Совета депутатов городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области от 06.12.2005 г. № 6) (далее – Устав) глава администрации является главой городского поселения г. Нерехта.

Согласно части 2 статьи 32 Устава полномочия главы поселения начинаются со дня его вступления в должность и прекращаются в день вступления в должность вновь избранного главы поселения.

В соответствии с постановлением Избирательной комиссии муниципального района город Нерехта и Нерехтский район от 24.03.2011 г. № 73 «О регистрации избранного главы городского поселения город Нерехта» физическое лицо зарегистрировано главой городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области.

В соответствии с постановлением главы городского поселения город Нерехта от 31.03.2011 г. № 87 «О вступлении в должность физического лица» в связи с избранием физического лица главой муниципального образования городское поселение город Нерехта по итогам выборов, состоявшихся 13.03.2011 г. физическое лицо вступило в должность главы муниципального образования городское поселение город Нерехта.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что высшее должностное лицо Администрации – глава администрации является должностным лицом, согласно положениям 2.4. КоАП.

Согласно части 1 статьи 32 Устава глава поселения является высшим должностным лицом поселения, замещает муниципальную должность и наделяется настоящим Уставом собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Согласно части 3 статьи 27 Устава муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерета и Нерехтский район Костромской области в систему муниципальных правовых актов входят, в том числе, правовые акты главы поселения, администрации поселения, иных органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предусмотренных настоящим Уставом.

Согласно части 5 статьи 32 Устава глава поселения в пределах своих полномочий, установленных федеральными законами, законами Костромской области,

настоящим Уставом, нормативными правовыми актами Совета депутатов поселения, издает постановления администрации городского поселения город Нерехта по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Костромской области, а также иные правовые акты в соответствии с его компетенцией.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 33 глава поселения обладает полномочиями, в том числе, издает в пределах своих полномочий правовые акты.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 3 Регламента Администрации городского поселения город Нерехта (приложение к Постановлению администрации городского поселения город Нерехта от 10.02.2006 г. № 28) (далее – Регламент администрации) глава администрации осуществляет полномочия, предусмотренные действующим законодательством, Уставом городского поселения город Нерехта, решениями Совета депутатов городского поселения город Нерехта, в том числе, принимает постановления и распоряжения администрации городского поселения город Нерехта

Таким образом, к полномочиям главы поселения относится издание, в том числе, постановлений в рамках установленной законодательством компетенции. Выполнение своих полномочий указанным должностным лицом должно осуществляться в соответствии с требованиями, установленными законодательством.

Согласно части 4 статьи 47 Устава глава администрации поселения утверждает уставы муниципальных предприятий и учреждений, назначает, на должность и освобождает от должности руководителей данных предприятий и учреждений, заслушивает отчеты об их деятельности не реже одного раза в полугодие.

Таким образом, к полномочиям главы администрации поселения относится утверждение уставов муниципальных предприятий и учреждений.

Согласно части 15 статьи 27 Устава муниципальные правовые акты не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, а также Уставу, законам, иным нормативным правовым актам Костромской области, настоящему Уставу, муниципальным правовым актам муниципального района принятым по вопросам местного значения межпоселенческого характера.

Таким образом, при осуществлении своих полномочий, в том числе, по полномочия по утверждению Уставов муниципальных учреждений глава администрации поселения обязан соблюдать запреты, установленные законодательством Российской Федерации, в частности Законом о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 7.1 Устава органы местного самоуправления поселения вправе решать вопросы, указанные в части 1 настоящей статьи, участвовать в осуществлении иных государственных полномочий, если это участие предусмотрено федеральными законами, законами Костромской области, а также решать иные вопросы, не отнесенные к компетенции органов местного самоуправления других муниципальных образований, органов государственной

власти и не исключенные из них компетенции федеральными законами и законами Костромской области, за счет доходов местного бюджета, за исключением межбюджетных трансфертов, представляемых из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и поступлений налоговых доходов по дополнительным нормативам отчислений.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 36 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее - Закон об общих принципах организации местного самоуправления) глава муниципального образования в пределах полномочий, установленных частью 2 настоящей статьи представляет муниципальное образование в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени муниципального образования.

Согласно части 4.1. статьи 36 Закона об общих принципах организации местного самоуправления глава муниципального образования должен соблюдать ограничения и запреты и исполнять обязанности, которые установлены Федеральным законом от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ "О противодействии коррупции" и другими федеральными законами.

Кроме того, согласно части 1 статьи 13 Регламента администрации муниципальный служащий несет ответственность за исполнение обязанностей по замещаемой должности.

Таким образом, при осуществлении иных функций, не отнесенных к вопросам местного значения, а также к компетенции органов местного самоуправления, в частности при заключении соглашения о передаче части полномочий, глава муниципального образования обязан был руководствоваться требованиями установленными законодательством Российской Федерации, не нарушать запреты, установленные законодательством.

Физическое лицо, на момент издания постановления главы администрации городского поселения город Нерехта от 08.02.2012 г. № 25, утвердившего Устав МБУ «АГГХ», содержащего положения об осуществлении учреждением полномочия органа местного самоуправления по выдаче разрешения на проведение земляных работ, а также заключения соглашения от 09.01.2013 г. о передаче части полномочий, в том числе полномочия по оформлению и выдаче разрешения на земляные работы МБУ «АГГХ», замещал должность главы муниципального образования городского поселения город Нерехта. Таким образом, при подписании указанного выше постановления, а также при заключении соглашения от 09.01.2013 г. о передаче части полномочий МБУ «АГГХ» глава городского поселения город Нерехта в надлежащем порядке исполнял полномочия главы администрации городского поселения город Нерехта и в соответствии с данным обстоятельством был обязан при осуществлении своих полномочий руководствоваться нормами законодательства, не допускать принятия актов и осуществления действий, противоречащих действующему законодательству.

Все вышеустановленные факты доказывают, что глава администрации городского поселения город Нерехта совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП, которое

выразилось в наделении администрацией МБУ «АГГХ», являющегося хозяйствующим субъектом, функцией муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской, по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ.

С субъективной стороны указанное правонарушение может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ 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. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Физическое лицо имело возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие меры по их исполнению.

Все установленные в ходе дела обстоятельства доказывают наличие в действиях физического лица вины, предусмотренной статьей 2.2 КоАП РФ. Вина выразилась в ненадлежащем исполнении, как лицом, исполняющим обязанности главы городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области на момент принятия постановления от 08.02.2012 г. № 25 «Об утверждении устава МБУ «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», а также подписания Соглашения о передачи части полномочий от 09.01.2013 г. заключенного между администрацией и МБУ «АГГХ» своих публично – правовых обязанностей.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность согласно статье 4.2. КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность согласно статье 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Факт совершения главой администрации городского поселения город Нерехта Цветковым С.Н. подтверждается протоколом по делу № АД 04-01/549 об административном правонарушении от 05.03.2015 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения физического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая наличие в действиях главы администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, лицо, рассматривающее дело, считает необходимым назначить меру ответственности для Цветкова С.Н. в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 а также статьями 1.2, 1.5, 2.1, 3.1, 3.2, 3.5, 4.1, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать главу администрации муниципального образования городское поселение город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ., выразившегося в нарушении части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» путем утверждения Постановлением главы администрации городского поселения город Нерехта муниципального района город Нерехта и Нерехтский район Костромской области № 25 от 8 февраля 2012 г. Устава Муниципального бюджетного учреждения «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в пункте 2.3.15 которого, среди прочих полномочий, установлено полномочие по осуществлению выдачи разрешения на производство земляных работ, а также путем подписания «Соглашения о передаче части полномочий», заключенного 9 января 2013 года между Администрацией и Муниципальным бюджетным учреждением «Архитектура, градостроительство и городское хозяйство», в соответствии с которым переданы полномочия по оформлению и выдаче разрешений на земляные работы с последующим контролем по восстановительным работам (подпункт 7 пункта 1.2 Соглашения) и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.