

Главе администрации г. Болхов
Орловской области

<...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 95

о назначении административного наказания по делу № 044-18 АЗ
об административном правонарушении

21.06.2018

г. Орёл

Я, заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Орловского УФАС России (далее – Управление) Бочков С.А., рассмотрев материалы дела № 044-18 АЗ об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – главы администрации муниципального образования г. Болхов Орловской области (далее – Заказчик), <...>,

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу № 256-17/03 АЗ о нарушении пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции от 08.08.2017 в действиях администрации муниципального образования г. Болхов Орловской области (далее – Администрация) выявлены факты, свидетельствующие о признаках административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В Орловское УФАС России 08.06.2017 из прокуратуры Болховского района (исх.№ 8-2017 от 02.06.2017) поступило обращение и материалы в отношении Администрации, из которых следует, что Администрацией в 2017 году заключены договоры аренды недвижимого муниципального имущества с АО ВТБ Медицинское страхование и ООО «Агентство Недвижимости «Чистый ДОМ» в соответствии с пунктом 14 части 1 статьи 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) без проведения торгов.

В результате рассмотрения обращения были установлены признаки нарушения администрацией муниципального образования город Болхов Орловской области части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

На основании изложенного, был издан приказ Управления от 19.06.2017 № 90 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ответчиком по делу части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ (далее - дело).

В результате рассмотрения дела установлено следующее:

1. Особенности порядка заключения договоров в отношении муниципального имущества регулируются статьей 17.1 Закона № 135-ФЗ, которой предусмотрено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, перечисленных в подпунктах 1-16 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ без торгов в аренду, безвозмездное пользование муниципальное имущество может быть передано:

- государственным органам, органам местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации (пункт 2);

- государственным и муниципальным учреждениям (пункт 3);

- адвокатским, нотариальным, торгово-промышленным палатам (пункт 5);

- в порядке, установленном главой 5 Закона № 135-ФЗ (пункт 9);

- являющееся частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество (пункт 14).

Кроме того, в части 9 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ установлено, что по истечении срока договора аренды, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации, при одновременном соблюдении следующих условий:

- размер арендной платы определяется по результатам оценки рыночной стоимости объекта, проводимой в соответствии с законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации, если иное не установлено другим законодательством Российской Федерации;

- минимальный срок, на который перезаключается договор аренды, должен составлять не менее чем три года. Срок может быть уменьшен только на основании заявления арендатора.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в части 1 упомянутой статьи устанавливается федеральным антимонопольным органом.

ФАС России издан Приказ от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества») (далее - Правила № 67).

2. В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского поселения относятся: владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения, что нашло отражение в пункте 3 статьи 5 Устава муниципального образования город Болхов.

В рамках своих полномочий 30.04.2014 Болховский городской Совет народных депутатов принял Решение № 198 «Об утверждении Положения «О порядке владения, пользования и распоряжения (управления) муниципальным имуществом муниципального образования город Болхов», которым в пункте 16.2 закреплено: «Положения, не нашедшие отражения в настоящем Положении, регулируются действующим законодательством и иными нормативными актами»; упомянутое Решение размещено на сайте Администрации и содержит положения статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Пунктом 2.4 упомянутого Решения определена компетенция Администрации, в которую входит сдача в аренду, безвозмездное пользование муниципального имущества, в том числе нежилых помещений.

3. Из документов, представленных ответчиком по делу следовало, что Администрацией были заключены, в том числе, следующие договоры.

3.1 Договор аренды нежилого помещения от 03.04.2017 (срок действия с 09.01.2017 по 09.12.2017) заключен Администрацией с АО ВТБ Медицинское страхование без проведения торгов на основании пункта 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, так как общая площадь передаваемого имущества (16,8 кв.м.) составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество.

Необходимо констатировать, что в 2017 имущество было передано арендатору на основании Распоряжения Администрации от 20.03.2017 № 67-р без проведения торгов на основании части 9 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ (так как арендатор надлежащим образом исполнял свои обязанности), в которое 24.05.2017 было внесено изменение Распоряжением № 135-р, а именно, в связи с технической ошибкой слова «пункт 9 статьи 17.1» были заменены на слова «подпункт 14 статьи 17.1».

В 2011 году Администрация провела аукцион на право заключения договоров аренды нежилого помещения, состоящий из шести лотов. На лот № 4 (нежилое помещение № 11, площадью 16,7 кв.м.) было подана единственная заявка ЗАО Медицинская страховая компания «Солидарность для жизни» (впоследствии АО ВТБ Медицинское страхование). В соответствии с пунктом 133 Правил № 67, аукцион был признан несостоявшимся и Договор № 4 аренды нежилого помещения был заключен 07.02.2011 (сроком действия с 07.02.2011 по 07.02.2016). Затем, в 2012 указанное помещение было заменено на аналогичное помещение № 20, площадью 16,8 кв.м. без переоформления договора.

Согласно условиям пункта 4.3.3 упомянутого договора арендатор обязан своевременно и в порядке, установленном договором, вносить арендную плату; а условиями пункта 5.1 определено, что в случае несоблюдения арендатором порядка и сроков внесения арендной платы начисляется пеня; арендная плата составляла от 3009 руб./мес. (в 2012) до 3525,67 руб./мес. (в 2016);

14.12.2015 арендатор обратился к Администрации с просьбой продлить упомянутый договор аренды в связи с надлежащим исполнением обязательств путем заключения нового договора аренды на нежилое помещение площадью, то есть в рамках части 9 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

13.04.2016 на указанном выше основании был заключен Договор аренды № б\н помещения № 20 площадью 16,8 кв.м.; срок действия договора с 08.02.2016 по 08.01.2017; арендная плата 4195,56 руб./мес.

АО ВТБ Медицинское страхование 07.02.2017 (исх. № 65) обратилось к Администрации с просьбой о заключении договора аренды в связи с тем, что у него есть преимущественное право.

Таким образом, основание заключения договора аренды, указанное в Распоряжении Администрации от 20.03.2017 № 67-р (в первоначальной редакции) соответствует фактическим обстоятельствам.

Следовательно, 03.04.2017 договор аренды был заключен Администрацией с АО ВТБ Медицинское страхование, как с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности (то есть на основании части 9 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ) правомерно, а необходимость принятия Администрацией Распоряжения от 24.05.2017 № 135-р не нашла своего подтверждения, то есть действовавшее Распоряжение Администрации от 20.03.2017 № 67-р (с изменениями от 24.05.2017 в соответствии с Распоряжением от 24.05.2017 № 135-р) содержит нарушение пункта 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

3.2 Договор аренды нежилого помещения от 05.05.2017 (срок действия с 05.05.2017 по 05.04.2018) заключен Администрацией с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов» без проведения торгов на основании пункта 5 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ на основании Распоряжения Администрации от 05.05.2017 № 114-р.

Ранее, на том же основании между Администрацией и Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов» был заключен аналогичный Договор аренды нежилого помещения № 2 от 04.02.2016 (срок действия с 05.02.2016 по 05.01.2016), помещение № 6 площадью 22,5 кв.м.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ без торгов возможно предоставления прав аренды на муниципальное имущество «адвокатским, нотариальным, торгово-промышленным палатам».

Пунктом 1 статьи 20 Федерального закона от 31.05.2000 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее - Закон № 63-ФЗ) установлено, что коллегия адвокатов является одной из форм адвокатских образований.

Согласно части 2 статьи 22 Закона «Об адвокатской деятельности» коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и заключаемого ими учредительного договора.

В соответствии с частью 1 статьи 29 Закон № 63-ФЗ адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 17.1 Закон № 135-ФЗ из под действия упомянутой статьи выведены случаи предоставления прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества только адвокатским палатам.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества коллегии адвокатов не может быть осуществлена в порядке, предусмотренном пунктом 5 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Следовательно, Распоряжение Администрации от 05.05.2017 № 114-р, а также договоры аренды нежилого помещения от 04.02.2016 и 05.05.2017 между Администрацией с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов», заключенные без проведения торгов на основании пункта 5 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, не соответствуют требованиям части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Частью 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ установлено, что заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, перечисленных в пунктах 1-16 этой части статьи.

Таким образом, Комиссия Управления, рассмотрев дело № 256-17/03 АЗ приняла решение о наличии в рассматриваемых актах и действиях администрации муниципального образования город Болхов Орловской области нарушения пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ за 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, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Определением о возбуждении дела № 044-18 АЗ от 09.04.2018 № 1298/03 об административном правонарушении и проведении административного расследования Управление запросило письменные объяснения должностного лица администрации муниципального образования город Болхов Орловской области, относительно того, кем из должностных лиц Администрацией были совершены действия по сдаче в аренду муниципального недвижимого имущества, с нарушением требований закона, с приложением следующих сведений:

- должностного регламента;
- приказа о назначении;
- паспортных данных должностного лица (дата, год и место рождения, адрес места жительства, серия <...> номер паспорта, когда и кем выдан);
- наименования места работы и должность, контактные телефоны;
- справку о доходах за 2017 год и за 1 квартал 2018 года (2-НДФЛ);
- справку о составе семьи;
- ИНН;
- при наличии, детей несовершеннолетнего возраста - свидетельство о рождении;
- справку, подтверждающую факт нахождения на иждивении нетрудоспособных членов семьи (инвалидов).

12.04.2018 в Орловское УФАС России поступили запрошенные документы, информация и объяснения администрации муниципального образования город Болхов Орловской области, (вх. № 2002/эл).

Согласно представленной в Управление Администрацией информации, должностным лицом, ответственным за рассматриваемое административное правонарушение, является <...> (уволена 05.01.2018).

13.04.2018 определением об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении Управление запросило:

- письменное обоснование вины ведущего специалиста по вопросам управления муниципальным имуществом администрации муниципального образования город Болхов <...>, в совершении рассматриваемого административного правонарушения.

- письменные объяснения главы администрации муниципального образования город Болхов Орловской области, о совершении действий по сдаче в аренду муниципального недвижимого имущества, с нарушением требований закона (подписании соответствующих распоряжений) и приложением следующих документов:

- должностной регламент;

- приказ о назначении;

- паспортные данные (дата, год и место рождения, адрес места жительства, серия <...> номер паспорта, когда и кем выдан);

- наименования места работы, должность, контактные телефоны;

- справка о доходах за 2017 год и за 1 квартал 2018 года (2-НДФЛ);

- справка о составе семьи;

- ИНН;

- при наличии, детей несовершеннолетнего возраста - свидетельство о рождении;

- справка, подтверждающая факт нахождения на иждивении нетрудоспособных членов семьи (инвалидов).

- иную информацию, подтверждающую виновность (невиновность) главы администрации муниципального образования город Болхов Орловской области и/или <...>

18.04.2018 и 19.04.2018 администрация муниципального образования город Болхов Орловской области представила запрошенные документы и информацию (вх. № 2184, № 2227/эл).

В результате анализа полученных документов и сведений, <...> было направлено определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении от 20.04.2018 №1469/03, в соответствии с которым ей необходимо было представить копии документов:

1. Письменное обоснование вины ведущего специалиста по вопросам управления муниципальным имуществом администрации муниципального образования город Болхов <...> (уволена 05.01.2018), в совершении рассматриваемого административного правонарушения, с приложением следующих документов:

- паспортные данные (дата, год и место рождения, адрес места жительства, серия <...> номер паспорта, когда и кем выдан);

- наименования места работы, должность, контактные телефоны;

- справка из КУ ОО «Центр занятости населения Болховского района» (при обращении);

- справка о доходах за 2017 год и за 1 квартал 2018 года (2-НДФЛ);

- справка о составе семьи;

- ИНН;

- при наличии, детей несовершеннолетнего возраста - свидетельство о рождении;

- справка, подтверждающая факт нахождения на иждивении нетрудоспособных членов семьи (инвалидов).

2. Иную информацию, подтверждающую виновность (невиновность) гр. <...>

Определение об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении от 20.04.2018 № 1469/03 было направлено <...> по адресу: <...>, заказным письмом с уведомлением о вручении почтового отправления.

07.05.2018 <...> представила в Управление материалы по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении, запрошенные определением об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении от 20.04.2018 № 1469/03 (вх. № 90/эл).

В результате анализа полученных документов и сведений установлено следующее:

<...> согласно функций и должностных обязанностей должностной инструкции ведущего специалиста по вопросам управления муниципальным имуществом администрации муниципального образования город Болхов, готовила решения по сложным текущим задачам, вносила их на согласование и утверждение непосредственно главе города Болхов, организовала исполнение указанных решений, готовила проекты нормативных правовых актов и распорядительных документов органов местного самоуправления, заключала договора аренды муниципального имущества, оформляла документы на передачу в установленном порядке муниципального имущества муниципального образования города в аренду, безвозмездное пользование, доверительное управление, в залог юридическим лицам и гражданам и заключала соответствующие договора, готовила проекты постановлений и распоряжений главы города, разрабатывала нормативно-правовые документы,

относящиеся к вопросам управления и распоряжения муниципальным имуществом.

Согласно Решению Болховского городского совета народных депутатов Орловской области от 29.09.2016 № 8 «О выборах главы города Болхов» <...> был избран Главой города Болхов.

Согласно Уставу муниципального образования город Болхов Орловской области от 21.10.2005 № 134) Глава администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...>, как исполняющий полномочия главы администрации городского поселения, обладает следующими полномочиями: на принципах единоначалия в пределах своей компетенции осуществляет руководство деятельностью администрации городского поселения, осуществляет функции главного распорядителя бюджетных средств, организует и контролирует в пределах своих полномочий выполнение Федерального законодательства и законодательства Орловской области, муниципальных нормативных правовых актов, заключает договоры и соглашения от имени и в интересах городского поселения, осуществляет иные организационные, исполнительно-распорядительные и контрольные функции, предусмотренные законодательством и Уставом.

Согласно представленным в Управление документам и сведениям, распоряжение администрации муниципального образования город Болхов Орловской области от 05.05.2017 № 114-р «О предоставлении в аренду муниципального недвижимого имущества» (далее – Распоряжение № 114-р), распоряжение администрации муниципального образования город Болхов Орловской области от 24.05.2017 № 135-р «О внесении изменений в распоряжение администрации муниципального образования город Болхов от 20.03.2017 № 67-р «О предоставлении в аренду муниципального недвижимого имущества» (далее – распоряжение № 135-р), подписано Главой администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...>; договора аренды нежилого помещения № 2 от 04.02.2016 и № 6/н от 05.05.2017, заключенные с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов», с нарушением требований Закона № 135-ФЗ, в материалах дела отсутствовали.

В связи с чем, имелась необходимость в установлении лица, заключившего и подписавшего указанные выше договоры.

В связи с чем, в целях надлежащего рассмотрения дела № 044-18 АЗ об административном правонарушении был продлен срок проведения административного расследования по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении в отношении должностных лиц администрации муниципального образования город Болхов Орловской области до 08.06.2018.

Определение о продлении срока проведения административного расследования по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении от 07.05.2018 № 1684/03 было направлено в адрес администрации муниципального образования город Болхов Орловской области 07.05.2018.

Определением об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении от 11.05.2018 № 1731/03, в связи с имеющейся необходимостью, в рамках проведения административного расследования по делу № 044-18 АЗ администрации муниципального образования город Болхов Орловской области, необходимо было представить копии следующих документов:

- договор аренды нежилого помещения № 2 от 04.02.2016, заключенный с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов»;

- договор аренды нежилого помещения № 6/н от 05.05.2017, заключенный с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов».

18.05.2018 администрация муниципального образования город Болхов Орловской области представила в Управление запрошенные материалы по делу № 044-18 АЗ об административном правонарушении (вх. № 2778).

В результате рассмотрения материалов дела установлено, что распоряжения № 114-р и № 135-р, вынесенные с нарушением требований Закона № 135-ФЗ, были подписаны <...>; заключение договоров аренды: от 20.03.2017 с АО ВТБ медицинское страхование, от 05.05.2017 с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов», с нарушением требований статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, было осуществлено <...>

Письмом от 22.05.2018 № 1834/03 должностное лицо - глава администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...> был уведомлен о возбуждении в отношении него дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, а также о необходимости прибыть 06.06.2018 в «11» часов «00» минут по адресу: г. Орёл, ул. С. Щедрина, д. 21, 3-й этаж, каб. 19 для составления и подписания протокола об административном правонарушении и дачи объяснений по содержанию протокола, либо направить для этих целей защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП РФ с приложением выдержек статьями 25.1, 25.3 и 25.5 КоАП РФ.

Уведомление о составлении протокола главой администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...> было получено 29.05.2018, о чем свидетельствует почтовое уведомление о вручении с почтовым идентификатором № 30200023246855.

Ответственность: действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, 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, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Протокол № 044-18 АЗ по делу об административном правонарушении, составлен уполномоченным должностным лицом Управления в присутствии главы администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...>

Копия протокола вручена <...> под роспись.

<...> указал, что с протоколом не согласен в связи с тем, что «ущерба Администрации и никаким другим коммерческим организациям не принесли, ничьих прав не нарушили и не ущемили.

Вышеуказанный договор был расторгнут незамедлительно после вскрывшегося факта, что адвокаты не являются адвокатской палатой и вновь до настоящего времени данное помещение свободно и в аренду никому не представлено. Все недостатки устранены вовремя. Согласно должностных обязанностей – ведущий специалист по имуществу <...> готовила и проводила

процедуры заключения договора аренды помещения без моего участия и представила на подпись готовый договор аренды, тем самым ввела меня в заблуждение, так как доложила, что проведение аукциона с адвокатами не требуется. На момент заключения договора № 3 от 05.05.2017 в Администрации города должность юриста была вакантна и проверить данный документ на его законность не представлялось возможным. Прошу прекратить дело по малозначительности».

Определением от 06.06.2018 № 2052/03 административное дело № 044-18 АЗ к рассмотрению было назначено на 21.06.2018 в 10 часов 30 минут по адресу: г. Орёл, ул. С. Щедрина, д. 21, 3-й этаж, каб. 4.

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 044-18 АЗ об административном правонарушении была вручена <...> под роспись.

21.06.2018 в ходе рассмотрения дела № 044-18 АЗ об административном правонарушении в присутствии <...> был установлен факт нарушения <...> пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

В ходе рассмотрения дела <...> были представлены письменные пояснения (вх. № 3387 от 21.06.2018), в которых указано, в том числе, следующее:

<...> считает, что нет «объективной стороны состава» административного правонарушения, т.е. отсутствует состав вменяемого правонарушения как таковой, потому что, по мнению <...>, адвокатская коллегия является некоммерческой организацией и не оказывает услуги в экономическом (товарном) смысле и не извлекает прибыли из своей деятельности, что в данном случае права и обязанности по договору аренды некоммерческой организации, не осуществляющей предпринимательскую деятельность, не нарушены, в связи с чем мог заключаться контракт в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ без проведения конкурсов или аукционов.

Рассмотрев указанный довод, прихожу к следующему выводу:

Согласно пункту 4 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество: некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных [статьей 31.1](#) Федерального закона от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Особенности порядка заключения договоров в отношении муниципального имущества регулируются статьей 17.1 Закона № 135-ФЗ, которой предусмотрено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, перечисленных в подпунктах 1-16 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ без торгов в аренду, безвозмездное пользование муниципальное имущество может быть передано:

- некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных [статьей 31.1](#) Федерального закона от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (пункт 4);

- адвокатским, нотариальным, торгово-промышленным палатам (пункт 5):

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в части 1 упомянутой статьи устанавливается федеральным антимонопольным органом.

Пунктом 1 статьи 20 Закона № 63-ФЗ установлено, что коллегия адвокатов является одной из форм адвокатских образований.

Согласно части 2 статьи 22 Закона № 63-ФЗ коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и заключаемого ими учредительного договора.

В соответствии с частью 1 статьи 29 Закона № 63-ФЗ адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества коллегии адвокатов не может быть осуществлена в порядке, предусмотренном пунктом 5 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ установлено, что заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, перечисленных в пунктах 1-16 этой части статьи.

Таким образом, некоммерческая организация «Орловская областная коллегия адвокатов» - коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, не может быть признана некоммерческой организацией, на которую распространяется положение пункта 4 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, поскольку она не является: некоммерческой организацией, созданной в

форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных [статьей 31.1](#) Федерального закона от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Следовательно, решением по делу № 256-17/03 АЗ от 08.08.2017 правомерно установлено нарушение пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ.

Так же, в представленных в ходе рассмотрения дела письменных пояснениях, <...> утверждает, что при издании постановления № 114-р и № 135-р, а также при заключении договора аренды помещения, должен был убедиться в их соответствии антимонопольному законодательству, но проверка законности действий направленных на передачу прав на муниципальное имущество третьим лицам относилось к непосредственной компетенции ведущего специалиста по вопросам управления муниципальным имуществом Администрации – <...> (уволена 05.01.2018), согласно должностной инструкции.

<...>. не обращалась с заявлениями или каким-либо иным образом не пыталась донести до руководства информацию о неправомочности решений о передаче имущества в аренду.

Таким образом, если в действиях <...> и имели место действия, нарушающие антимонопольное законодательство, то такие действия носили явно не умышленный характер, т.е. административное правонарушение совершено по неосторожности и без намерения каким-либо образом ограничить конкуренцию.

Рассмотрев указанный довод, прихожу к следующему выводу:

В результате анализа полученных документов и сведений установлено следующее:

<...> согласно функций и должностных обязанностей должностной инструкции ведущего специалиста по вопросам управления муниципальным имуществом администрации муниципального образования город Болхов, готовила решения по сложным текущим задачам, вносила их на согласование и утверждение непосредственно главе города Болхов, организовала исполнение указанных решений, готовила проекты нормативных правовых актов и распорядительных документов органов местного самоуправления, заключала договора аренды муниципального имущества, оформляла документы на передачу в установленном порядке муниципального имущества муниципального образования города в аренду, безвозмездное пользование, доверительное управление, в залог юридическим лицам и гражданам и заключала соответствующие договора, готовила проекты постановлений и распоряжений главы города, разрабатывала нормативно-правовые документы, относящиеся к вопросам управления и распоряжения муниципальным имуществом.

Согласно Решению Болховского городского совета народных депутатов Орловской области от 29.09.2016 № 8 «О выборах главы города Болхов» <...> был избран Главой города Болхов.

Согласно Уставу муниципального образования город Болхов Орловской области от 21.10.2005 № 134) Глава администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...>, как исполняющий полномочия главы администрации городского поселения, обладает следующими полномочиями: на принципах единоначалия в пределах своей компетенции осуществляет руководство деятельностью администрации городского поселения, осуществляет функции главного распорядителя бюджетных средств, организует и контролирует в пределах своих полномочий выполнение Федерального законодательства и законодательства Орловской области, муниципальных нормативных правовых актов, заключает договоры и соглашения от имени и в интересах городского поселения, осуществляет иные организационные, исполнительно-распорядительные и контрольные функции, предусмотренные законодательством и Уставом.

Согласно представленным в Управление документам и сведениям, распоряжение № 114-р, распоряжение № 135-р, договор аренды нежилого помещения от 05.05.2017, заключенный с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов», договор аренды нежилого помещения от 03.04.2017, заключенный с АО ВТБ Медицинское страхование, подписаны Главой администрации муниципального образования город Болхов Орловской области <...>

Согласно части 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.

Таким образом, именно <...> осуществлялось противоправное, виновное действие (бездействие), выразившееся в подписании распоряжения № 114-р, распоряжения № 135-р, договора аренды нежилого помещения от 05.05.2017, заключенного с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов», договора аренды нежилого помещения от 03.04.2017, заключенного с АО ВТБ Медицинское страхование, с нарушением требований пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ; не осуществление должного контроля за деятельностью сотрудников Администрации (в том числе <...>), при осуществлении подготовки ею проектов указанных документов.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела, <...> просил в отношении него применить положение статьи 2.9 КоАП РФ, признать правонарушение малозначительным.

Рассмотрев указанный довод, прихожу к следующему выводу:

Применение статьи 2.9 КоАП РФ к рассматриваемому делу не возможно по следующим обстоятельствам:

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям (пункт 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.04 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Кроме того, административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.9 КоАП РФ, относится к административным правонарушениям с формальным составом.

Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или невозникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания должностному лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение физического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Так же учтено следующее:

- Договоры аренды были заключены без проведения торгов, с нарушением требований Закона, в связи с чем, неопределенный круг хозяйствующих субъектов был лишен права (возможности) принять участие в торгах на право заключения договора аренды данных помещений.

- Согласно пояснений <...>, оглашенных в ходе рассмотрения дела, ввиду заключения договора аренды нежилого помещения с Болховским филиалом Орловской областной негосударственной некоммерческой организации «Орловская областная коллегия адвокатов» от 05.05.2017, с нарушением требований Закона № 135-ФЗ, бюджет органа местного самоуправления – Администрации, недополучал денежные средства.

В связи с указанными выше обстоятельствами признать допущенное <...> административное правонарушение малозначительным, в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не представляется возможным.

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

Факт нарушения статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, т.е. действий органа местного самоуправления - Администрации, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, установлен вступившим в Законную силу решением по делу № 256-17/03 АЗ от 08.08.2017; предписание по делу № 256-17/03 АЗ об устранении выявленных нарушений антимонопольного законодательства, Администрацией исполнено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, отсутствуют.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность <...>, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

При этом, так же учтено следующее:

- <...>. допущено нарушение Закона № 135-ФЗ (пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1).

- Согласно Решению Болховского городского совета народных депутатов Орловской области от 29.09.2016 № 8 «О выборах главы города Болхов» <...> был избран Главой города Болхов, постановления № 114-р и № 135-р, а также договоры аренды помещения были утверждены и подписаны <...> Как глава администрации муниципального образования город Болхов <...> несет персональную ответственность за невыполнение (ненадлежащее выполнение) обязанностей, возложенных на Администрацию.

Обстоятельств, исключающих возможность производства по делу об административном правонарушении № 044-18 АЗ, предусмотренных статьей 29.2 КоАП РФ, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), за которое установлена административная ответственность.

Объектом административного правонарушения являются охраняемые Законом № 135-ФЗ общественные отношения, на которые направлены противоправные действия (бездействия) <...>, образующие состав административного правонарушения. Административное правонарушение связано с нарушением установленных законом правил поведения должностных лиц.

Управлением установлено, что лицом, ответственным в нарушении Закона № 135-ФЗ, является <...>, поскольку он как глава администрации муниципального образования город Болхов несет персональную ответственность за невыполнение (ненадлежащее выполнение) обязанностей, возложенных на Администрацию.

Должностное лицо – <...>, в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) своих обязанностей нарушил требования пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, что установлено протоколом по делу об административном правонарушении № 44-18 АЗ.

В данном случае объектом являются отношения, охраняемые Законом № 135-ФЗ.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в конкретном действии (бездействии) <...>, нарушившего установленные требования действующего законодательства (действия (бездействия) должностных лиц органов местного самоуправления 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, соблюдение которых предусмотрено Законом № 135-ФЗ и в связи с этим влекущем административную ответственность.

<...> не осуществил (осуществил ненадлежащим образом) возложенные на него обязанности соблюдения требований действующего законодательства, а именно: пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1 Закона № 135-ФЗ, за действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления 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.

Субъективная сторона: данное правонарушение имеет формальные признаки.

Субъектом административного правонарушения является <...>

<...> знал и/или должен был знать о существующих требованиях Закона № 135-ФЗ пунктов 5, 14 части 1 статьи 17.1, части 1 статьи 14.9 КоАП РФ, мог и/или должен был предвидеть наступление последствий результата осуществления своих действий, таким образом, у него имелась возможность соблюдения установленных требований, но он не предпринял достаточных мер по их соблюдению.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания должностному лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение физического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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

Руководствуясь статьями 23.48, частью 1 статьи 29.9, частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты штрафа:

КБК – 161 116 02010 01 6000 140

ИНН – 5753018207

КПП – 575301001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Орловской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Орловской области)

Л/С 04541692390

ОКТМО – 54701000

Банк получателя: Отделение Орел.

БИК – 045402001

Р/с – 40101810100000010001

Административный штраф за нарушение части 1 статьи 14.9 КоАП РФ, (административное правонарушение в области охраны собственности) согласно Постановлению № 95 от 21.06.2018 Орловского УФАС России.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (4862) 76-44-60.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Советский районный суд г. Орла в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

С.А. Бочков