

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 78-14.9ч.1/18

об административном правонарушении

«02» октября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 78-14.9ч.1/18 от 20.09.2018 об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...>, в отношении ранее занимавшей должность заместителя Главы Бакальского городского поселения Челябинской области (далее – поселение) по жилищно-коммунальному хозяйству, земельным и имущественным отношениям, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...> _____ года рождения, место рождения: _____, зарегистрирован по адресу: _____,

паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан: _____, дата выдачи: _____,

по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие <...>, которой разъяснены права знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также положения статьи 51 Конституции РФ и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ (протокол исх. исх. № 12691/07 от 20.09.2018, определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 78-14.9ч.1/18 об административном правонарушении исх. № 12692/07 от 20.09.2018), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Приказом Администрации Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) от

26.11.2015 № 25лс-11 <...> назначена на должность заместителя Главы поселения по жилищно-коммунальному хозяйству, земельным и имущественным отношениям.

Приказом Администрации от 05.02.2018 № 5лс-11 <...> назначена на должность начальника отдела жилищно-коммунального Администрации.

Распоряжением Администрации от 04.03.2016 № 47-р «О возложении исполнения обязанностей Главы Бакальского городского поселения» на заместителя Главы поселения по жилищно-коммунальному хозяйству, земельным и имущественным отношениям <...> возложено исполнение обязанностей Главы поселения с 04.03.2016.

В пункте 1 статьи 40 Устава Бакальского городского поселения, принятого Решением Совета депутатов Бакальского городского поселения от 11.11.2005 № 26 далее – Устав), установлено, что Администрация является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления, наделенным полномочиями по решению вопросов местного значения.

Статьей 41 Устава определены основные полномочия Администрации, в соответствии с которыми Администрация также осуществляет иные полномочия, предусмотренные действующим законодательством (пункт 30).

Согласно пункту 2 статьи 40 Устава Администрацией руководит Глава поселения на принципах единоначалия. Он от имени Администрации приобретает и осуществляет имущественные (иные) права и обязанности, выступает в суде без доверенности

В соответствии с пунктом 5 статьи 35 Устава Глава поселения, возглавляя и организуя работу Администрации, выполняет полномочия по обеспечению на территории Бакальского городского поселения исполнения федеральных законов и иных нормативных актов Российской Федерации, Челябинской области (подпункт 2), а также руководит деятельностью Администрации (подпункт 4).

Таким образом, Глава поселения несет персональную ответственность за организацию деятельности Администрации и выполнение возложенных на неё полномочий.

Утвержденной Главой поселения 11.01.2015 должностной инструкцией заместителя Главы, с которой <...> ознакомлена 08.12.2015, предусмотрено, что заместитель Главы:

- в своей работе руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, Уставом поселения, правовыми актами Совета депутатов и Главы поселения (пункт 4 раздела 1);

- в пределах своей компетенции исполняет следующие должностные обязанности в области жилищно - коммунального хозяйства и

благоустройства, в том числе организация водоснабжения и водоотведения населения (пункт 1 раздела 2);

- имеет право знакомиться с проектами решений Главы поселения, касающимися его деятельности, вносить предложения по совершенствованию работы, связанной с предусмотренными настоящей инструкцией обязанностями, в пределах своей компетенции сообщать непосредственному руководителю обо всех недостатках, выявленных в процессе исполнения своих должностных обязанностей, и вносить предложения по их устранению (пункты 1-3 раздела 3);

- несет ответственность в том числе за ненадлежащее исполнение или неисполнение своих должностных обязанностей (пункт 1 раздела 4).

Таким образом, заместитель Главы несет персональную ответственность за выполнение возложенных на неё полномочий.

<...>, исполняя полномочия заместителя Главы, подписала Распоряжение № 43-р от 25.02.2016, договор № 8 от 25.02.2016, исполняя полномочия Главы поселения, подписала Распоряжение № 61-р от 25.03.2016, договор № 12 от 26.03.2016.

Путем подписания указанных актов ранее исполнявшей полномочия заместителя Главы, полномочия Главы поселения <...> совершены действия, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, ввиду следующего.

Администрацией по результатам проведения торгов на право заключения договора аренды Объектов водоснабжения (извещение №211114/0233804/02) принято Распоряжение от 25.12.2014 № 276-р «Об аренде имущества (оборудования) ООО «Нургуш», на основании которого с указанным обществом заключен договор № 16 от 25.12.2014 аренды 34 объектов водоснабжения (далее – Объекты водоснабжения).

Согласно условиям срок действия договора аренды № 16 от 25.12.2014 с 27.12.2014 по 26.11.2015.

В последующем Администрацией принято Распоряжение:

- от 27.11.2015 № 256-р, на основании которого с ООО «Нургуш» заключен договор № 9 от 27.11.2015 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 27.11.2015 по 26.12.2015;

- от 27.12.2015 № 297-4, на основании которого с ООО «Горсеть» заключен договор № 18 от 27.12.2015 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 27.12.2015 по 25.01.2016;

- от 26.01.2016 № 25/2-р, на основании которого с ООО «Тепловодоканал»

заключен договор № 2 от 26.01.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 26.01.2016 по 24.02.2016;

- от 25.02.2016 № 43-р, на основании которого с ООО «Промресурс» заключен договор № 8 от 25.02.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.02.2016 по 25.03.2016;

- от 25.03.2016 № 63-р, на основании которого с ООО «Горводоканал» заключен договор № 12 от 26.03.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 26.03.2016 по 24.04.2016;

- от 25.04.2016 № 85-р, на основании которого с ООО «Урал Энерго Девелопмент» заключен договор № 13 от 25.04.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.04.2016 по 24.05.2016;

- от 20.05.2016 № 108-р, на основании которого с ООО «Нургуш» заключен договор № 18 от 25.05.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.05.2016 по 23.06.2016;

- от 24.06.2016 № 145-р, на основании которого с ООО «Горсеть» заключен договор № 22 от 24.06.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 24.06.2016 по 23.07.2016;

- от 22.07.2016 № 172/1-р, на основании которого с ООО «Тепловодоканал» заключен договор № 26 от 24.07.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 24.07.2016 по 22.08.2016.

Согласно пояснениям Администрации принятие Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключение договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016 с ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент», ООО «Нургуш» осуществлялось на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент» с ООО «Нургуш» заключены договоры субаренды имущества (оборудования).

Из пояснений Администрации следует, что ввиду отсутствия в силу закона возможности заключения в отношении Объектов водоснабжения договоров на длительный срок в целях предоставления населению услуг по холодному водоснабжению указанные договоры субаренды согласованы Администрацией, поскольку у ООО «Нургуш» утверждены тарифы Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 27.11.2015 № 57/98.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 указанного закона.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

При этом частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 указанного закона.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» со дня официального опубликования (08.05.2013) настоящего Федерального

закона и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

При этом частью 2 статьи 41.3 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что арендатор не вправе передавать свои права и обязанности по договору аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных товариществ и обществ или в качестве паевого взноса в производственный кооператив.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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 на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 указанной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Таким образом, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы при заключении договоров в отношении Объектов водоснабжения, в связи с чем доводы Администрации о принятии

Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключении договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016 на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не могут быть приняты во внимание.

Соответственно, действия Администрации по принятию Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключению договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016, на основании которых Объекты водоснабжения предоставлялись ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент», ООО «Нургуш» без проведения торгов являются нарушением части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Челябинским УФАС России установлено, что Распоряжением Администрации от 24.10.2016 № 236-р принято решение о заключении концессионного соглашения в отношении Объектов водоснабжения и на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, на сайте Администрации Бакальского городского поселения 26 октября 2016 года опубликовано извещение № 261016/0233804/01 о проведении соответствующего конкурса.

Распоряжением Администрации от 21.12.2016 № 302-р во исполнение предписания Челябинского УФАС России по жалобе № 78-07-18.1/16 принято решение об аннулировании конкурса по извещению № 261016/0233804/01 и признании утратившим силу Распоряжения Администрации от 24.10.2016 № 236-р.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным

основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

Таким образом, действия Администрации по принятию Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключению договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016, на основании которых Объекты водоснабжения предоставлялись ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент», ООО «Нургуш» без проведения торгов и с нарушением требований действующего законодательства, а также согласование Администрацией договоров субаренды, содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, поскольку привели (могли привести) к созданию дискриминационных условий посредством предоставления преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности ООО «Нургуш» и ограничения доступа на товарный рынок.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинским УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдано предупреждение № 03-07/17 исх. № 680/07 от 26.01.2017, согласно которому Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, путем:

- 1) принятия мер по возврату муниципального имущества - Объектов водоснабжения в муниципальную казну;
- 2) обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества - Объектов водоснабжения.

В установленный срок Администрацией предупреждение не исполнено, в связи с чем возбуждено дело № 09-07/17 о нарушении антимонопольного законодательства.

Факт нахождения Объектов водоснабжения во владении и пользовании ООО «Нургуш» в период с 23.08.2016 до 31.12.2016 Администрацией не отрицается.

Кроме того, в последующем Объекты водоснабжения предоставлены МБУ «Управление городским хозяйством Бакальского городского поселения» в аренду ООО «Нургуш» по согласованным Администрацией договорам аренды № 1 от 01.01.2017 сроком действия с 01.01.2017 по 30.01.2017, № 2 от 31.01.2017 сроком действия с 31.01.2017 по 01.03.2017.

01.03.2017 Администрацией принято Распоряжение от 01.03.2017 № 54/1р «Об аренде имущества (оборудования) ООО «Нургуш», на основании которого Администрацией заключен договор № 2/1 от 01.03.2017 аренды имущества (оборудование) с ООО «Нургуш» сроком действия с 01.03.2017 по 28.02.2018.

Доводы Администрации о том, что предоставление ООО «Нургуш» Объектов водоснабжения обусловлено отсутствием возможности их предоставления в соответствии с Законом о концессионных соглашениях, не могут быть приняты во внимание по следующим основаниям.

Исполнение органом местного самоуправления полномочий по организации теплоснабжения населения не исключает обязанность по соблюдению им требований действующего законодательства, в том числе Закона о защите конкуренции, Закона о концессионных соглашениях, Закона о водоснабжении, то есть при реализации своих полномочий орган местного самоуправления обязан руководствоваться требованиями действующего законодательства.

Кроме того, требование о проведении конкурентных процедур в целях предоставления в концессию при передаче объектов водоснабжения установлены 08.05.2013, то есть с указанного момента Администрацией должны были быть приняты меры в целях предоставления муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения, с соблюдением требований действующего законодательства. Однако, Администрацией не обеспечено принятие таких мер в целях проведения торгов в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Указанное и привело к принятию Челябинским УФАС России решения по жалобе № 78-07-18.1/16 об аннулировании конкурса по извещению № 261016/0233804/01.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества на конкурентной основе позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Факт создания дискриминационных условий подтверждается тем, что фактически хозяйствующие субъекты были лишены возможности выйти на соответствующий товарный рынок ввиду невозможности участия в конкурентных процедурах на получение указанного имущества для

использования в предпринимательской деятельности.

Выводы о наличии нарушения антимонопольного законодательства при предоставлении муниципального имущества в нарушение требований действующего законодательства без проведения торгов, согласуются с позицией Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, согласно которой в случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение влияет на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем и свидетельствует о нарушении положений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Администрации по предоставлению в нарушение части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении Объектов водоснабжения без проведения торгов приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания дискриминационных условий посредством предоставления преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности ООО «Нургуш» и ограничения доступа на товарный рынок.

В рамках рассмотрения дела № 09-07/17 о нарушении антимонопольного законодательства Челябинским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Временной интервал исследования определен с учетом особенностей товарного рынка, целей исследования и включает в себя период с 27.11.2015 по 28.02.2018, то есть с даты принятия Администрацией Распоряжения от 27.11.2015 № 256-р до окончания срока действия договора аренды имущества (оборудование), заключенного на основании Распоряжения Администрации от 01.03.2017 № 54/1р.

Определенные с учетом границ территории, на которой осуществляет свои полномочия Администрация, и территории оказания услуг, географические границы товарного рынка: Бакальское городское поселение Саткинского муниципального района.

ООО «Нургуш» предоставлены во владение и пользование объекты водоснабжения, предназначенные для обеспечения населения Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области водоснабжением.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической

деятельности ОК 029-2014 (КПЕС 2008), утвержденным Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, услуги по сдаче в аренду (внаем) собственного или арендованного недвижимого имущества отнесены к виду 68.2.

Переданные ООО «Нургуш» объекты недвижимого имущества предназначены (функциональное (целевое) назначение) для водоснабжения юридических лиц и населения.

Товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой приобретатель товара несет значительные издержки (превышающие, как правило, 10 процентов от цены товара), и если при этом антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место, а также если такая информация не представлена хозяйствующим субъектом.

С учетом специфики объектов водоснабжения, в том числе длительности оформления разрешительной документации на строительство и строительства, а также ее стоимости, указанные товары не относятся к взаимозаменяемым.

Таким образом, продуктовыми границами исследуемых товарных рынков следует признать рынок сдачи в аренду (внаем) недвижимого имущества – объектов водоснабжения.

На официальном сайте Федеральной налоговой службы www.egrul.nalog.ru о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств содержатся, в том числе следующие сведения о видах деятельности:

- ООО «Водоотведение» 36.00.2 - Распределение воды для питьевых и промышленных нужд;
- ООО «Горсеть» 36.00.1 - Забор и очистка воды для питьевых и промышленных нужд, 36.00.2 - Распределение воды для питьевых и промышленных нужд;
- ООО «Промресурс» 36.0 - Забор, очистка и распределение воды;
- ООО «Тепловодоканал» 36.00.2 - Распределение воды для питьевых и промышленных нужд;
- ООО «Горводоканал» 36.00.1 - Забор и очистка воды для питьевых и промышленных нужд, 36.00.2 - Распределение воды для питьевых и промышленных нужд.

Согласно сведениям с официального сайта Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области www.tarif74.ru на территории Бакальского городского поселения Саткинского муниципального

района Челябинской области утверждены тарифы на 2015-2017 годы на услуги водоснабжения ООО «Горводоканал», ООО «Нургуш».

Таким образом, на территории Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области деятельность по оказанию услуг водоснабжения осуществляют, в том числе следующие хозяйствующие субъекты: ООО «Водоотведение», ООО «Горсеть», ООО «Промресурс», ООО «Тепловодоканал», ООО «Горводоканал».

Согласно подпункту «а» пункта 17 Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 № 406, к заявлению об установлении тарифов прилагаются копии правоустанавливающих документов (копии гражданско-правовых договоров, концессионных соглашений, при реорганизации юридического лица - передаточных актов), подтверждающих право собственности, иное законное основание для владения, пользования и распоряжения в отношении объектов недвижимости (зданий, строений, сооружений, земельных участков), используемых для осуществления регулируемой деятельности.

Рынок сдачи в аренду (внаем) недвижимого имущества, в том числе на территории Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области, является открытым для вхождения любого хозяйствующего субъекта, как Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области, Челябинской области, так и хозяйствующих субъектов других регионов, то есть имеет неограниченный круг хозяйствующих субъектов.

Ввиду наличия значительного количества хозяйствующих субъектов рынок сдачи в аренду (внаем) недвижимого имущества на территории Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области является конкурентным.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества на конкурентной основе позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Факт создания дискриминационных условий подтверждается тем, что фактически хозяйствующие субъекты были лишены возможности выйти на

соответствующий товарный рынок ввиду невозможности участия в конкурентных процедурах на получение указанного имущества для использования в предпринимательской деятельности.

Администрацией ввиду предоставления ООО «Нургуш» права владения и пользования объектами водоснабжения с нарушением требований действующего законодательства, созданы дискриминационные условия посредством предоставления преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности ООО «Нургуш» ввиду предоставления муниципального имущества в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок, что могло оказать негативное влияние, в том числе на рынок услуг водоснабжения.

Предоставление в нарушение части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении Объектов водоснабжения без проведения торгов приводит и (или) может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания дискриминационных условий посредством предоставления преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности ООО «Нургуш» и ограничения доступа на товарный рынок, что является нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...> по подписанию Распоряжений Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, договоров № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016 являются нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, являются составом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 06.12.2011 №404-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях»), и влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Федеральным законом от 17.04.2017 № 74-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» внесены изменения в статью 14.9 КоАП РФ, согласно которым за нарушение положений части 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрено наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье, 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.

На рассмотрение настоящего дела <...> не явилась, представителя не направила, заявив ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие, иных ходатайств и отводов не заявляла.

<...> в материалы дела представлены письменные пояснения, согласно которым действующим законодательством установлена обязанность органа местного самоуправления обеспечить бесперебойное снабжение водой населения. В целях избежания социальной напряженности и обеспечения водой населения, а также ввиду отсутствия в силу закона возможности заключения в отношении объектов водоснабжения договоров на длительный срок в связи с отсутствием финансирования мероприятий для оформления права собственности объекты водоснабжения предоставлялись ООО «Нургуш», поскольку указанному обществу утверждены тарифы Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 27.11.2015 № 57/98.

Из материалов дела следует, что <...> подписаны Распоряжения Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, на основании которых с ООО «Промресурс» и ООО «Горводоканал» заключены договоры № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016. ООО «Промресурс» и ООО «Горводоканал» на основании указанных договоров заключены ООО «Нургуш» договоры субаренды имущества (оборудования), который также согласован <...>

Указанное свидетельствует о намерении предоставления Объектов водоснабжения ООО «Нургуш», которому указанные объекты предоставляются на протяжении длительного срока.

Кроме того, необходимость обеспечения бесперебойного снабжения водой

населения не исключает обязанности соблюдения требований действующего законодательства при предоставлении права владения и пользования Объектами водоснабжения, в связи с чем не могут быть приняты во внимание доводы <...> об отсутствии возможности соблюдения положений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Документы, подтверждающие принятие мер по регистрации права муниципальной собственности на объекты водоснабжения, в том числе направление в адрес Губернатора Челябинской области, Администрации Саткинского муниципального района Челябинской области, Совета депутатов Бакальского сельского поселения обращений о предоставлении финансирования, иных мер в целях регистрации права муниципальной собственности на объекты водоснабжения, <...> не представлено.

Объектом правонарушений по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, составляют нарушения запретов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Объективная сторона правонарушения, совершенного ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения, выразилась в нарушении указанным должностным лицом при подписании Распоряжений Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, договоров № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016 предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запретов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии со статьей 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат в числе прочих выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения, а также обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении.

Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина.

С субъективной стороны правонарушения, предусмотренные частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, могут быть совершены как умышленно, так и по

неосторожности.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Вина ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при подписании Распоряжений Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, договоров № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016 с нарушением требований действующего законодательства.

Ранее занимавшая должность заместителя Главы, исполнявшая обязанности Главы поселения <...> при подписании Распоряжений Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, договоров № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016 должна была принять все зависящие от нее меры по соблюдению требований действующего законодательства.

Соответственно, указанное должностное лицо могло обеспечить соблюдение требований антимонопольного законодательства, но ею не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению, в том числе путем принятия мер по соблюдению установленных требований действующего законодательства.

Подписания <...> указанных документов привело к нарушению антимонопольного законодательства, о чем указано в решении по делу № 09-07/17 о нарушении антимонопольного законодательства.

С учетом указанных обстоятельств, ранее занимавшая должность заместителя Главы, ранее исполнявшая обязанности Главы поселения <...> должна была осознавать, что ее действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, могла предвидеть наступление вредных последствий.

Исходя из изложенного ранее занимавшая должность заместителя Главы, исполнявшая обязанности Главы поселения <...> несет ответственность за допущенное нарушение.

Таким образом, в действиях ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при подписании Распоряжений Администрации № 43-р от 25.02.2016, № 61-р от 25.03.2016, договоров № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016 с нарушением требований действующего законодательства, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Время совершения ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...> административного правонарушения: 25.02.2016, 25.03.2016, 26.03.2016.

Место совершения ранее занимавшей должность заместителя Главы, ранее исполнявшей обязанности Главы поселения <...> административного правонарушения: ул. Ленина, 13, г. Бакал, Саткинский район, 456900.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 78-14.9ч.1/18 об административном правонарушении и другими материалами дела.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.9 КоАП РФ, является правонарушением в области предпринимательской деятельности.

Данное административное правонарушение посягает на общественные отношения, складывающиеся в сфере функционирования товарных рынков, в связи с конкуренцией между хозяйствующими субъектами, что является необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности.

Государственное регулирование в области поддержки конкуренции и нормального функционирования товарных рынков обусловлено необходимостью защиты экономических интересов Российской Федерации, обеспечения нужд потребителей в соответствующей продукции, повышения ее качества и проведения контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее - Постановление) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения (состав правонарушения является формальным), а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публичных правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, также не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП

РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

Рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным, и должностное лицо антимонопольной службы в данном случае не может ограничиться устным замечанием, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

Кроме того, о значительной степени общественной опасности рассматриваемого правонарушения свидетельствуют установленный КоАП РФ значительный размер штрафа и годичный срок давности привлечения к административной ответственности.

Следовательно, в данном случае невозможно квалифицировать рассматриваемое правонарушение в качестве малозначительного.

Должностное лицо антимонопольного органа, всесторонне, полно, объективно и своевременно выяснив обстоятельство настоящего дела об административном правонарушении, приходит к выводу об отсутствии обстоятельств, исключающих производство по настоящему делу.

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.

При рассмотрении настоящего дела учтены личность правонарушителя, совершение подобного административного правонарушения впервые, отсутствие обстоятельств, отягчающих ответственность. Деяние, являющееся составом административного правонарушения, не содержит иных составов административных правонарушений.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, на основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 09-07/17, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 15829/07 от 28.11.2017) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru в разделе «Решения»).

Срок давности привлечения к административной ответственности за

административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 09-07/17 изготовлено в полном объеме 28.11.2017, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности <...> на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ранее занимавшую должность заместителя Главы Бакальского городского поселения Челябинской области по жилищно-коммунальному хозяйству, земельным и имущественным отношениям, ранее исполнявшую обязанности Главы поселения <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Привлечь ранее занимавшую должность заместителя Главы Бакальского городского поселения Челябинской области по жилищно-коммунальному хозяйству, земельным и имущественным отношениям, ранее исполнявшую обязанности Главы поселения <...> к административной ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, 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, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета. КБК 16111602010016000140, ОКТМО 75649000 на счет федерального казначейства: УФК по Челябинской области (Челябинское УФАС России), банк получателя: Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188100400001383823.

При оплате штрафа в платежном документе обязательно указывать УИН

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> предлагается направить в Челябинское УФАС России (телефон/факс: (351) 263-18-39) **надлежащим образом заверенные копии** платежных документов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) указанной статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, 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 до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

Согласно части 1 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.