

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении дела № 523/11-АДМ-2018
об административном правонарушении

«16» ноября 2018 г.

г. Кемерово
ул. Ноградская, 5

Я, <...>, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...>, по признакам нарушения части 10 статьи 7.34.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности, его защитника

УСТАНОВИЛА:

В результате осуществления контроля за процедурой торгов и порядком заключения договоров, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, Кемеровским УФАС России было установлено, что действия администрации Новокузнецкого муниципального района при проведении аукциона на право заключения договора под размещение НТО на земельном участке площадью 30 кв.м., кадастровый квартал 42:09:0601001, расположенном по адресу: Новокузнецкий район, Красулинское сельское поселение, в районе с. Ильинка, под размещение НТО (магазин) (извещение № 180118/0723795/01, размещено на сайте www.torgi.gov.ru), вступают в противоречие с требованиями пункта 6.23 Порядка организации и проведения торгов на право заключения договоров на размещение НТО на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, государственная собственность на которые не разграничена на территории Кемеровской области, без предоставления земельных участков и установления сервитута, утвержденного Постановлением Коллегии Администрации Кемеровской области от 30.11.2010 № 530 (далее – Порядок № 530).

Нарушение выразилось в несоблюдении порядка подготовки и организации аукциона на право заключения договора под размещение НТО на земельном участке площадью 30 кв.м., кадастровый квартал 42:09:0601001, расположенном по адресу: Новокузнецкий район, Красулинское сельское поселение, в районе с. Ильинка, под размещение НТО (магазин), а именно: во вручении физическому лицу (победителю аукциона) неподписанного проекта договора на размещение НТО на указанном земельном участке.

В соответствии с пунктом 2.10 Положения об организации и проведении аукционов по продаже земельных участков или права на заключение договоров аренды земельных участков, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования «Новокузнецкий муниципальный район», и земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена, расположенных на территории муниципального образования «Новокузнецкий муниципальный район», утвержденного Постановлением администрации Новокузнецкого муниципального района № 121 от 26.06.2017 (далее – Положение № 121), организатором аукциона выступает Управление муниципальных

имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района.

Согласно предоставленной информации лицом, ответственным за организацию и проведение указанного выше аукциона, а также подписание договора, являлся начальник Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района - <...>.

Частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ установлено, что нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Действия начальника Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района - <...>, выразившиеся во вручении физическому лицу (победителю аукциона) неподписанного проекта договора на размещение НТО на указанном выше земельном участке, вступают в противоречие с требованиями пункта 6.23 Порядка № 530, подлежат квалификации как административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

03.09.2018 определением о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования было возбуждено дело № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении в отношении <...> по признакам нарушения части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и назначена дата составления и подписания протокола (02.10.2018 в 14 часов 00 минут). Определение было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>.

02.10.2018 <...> на процедуру составления и подписания протокола по делу № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, защитника не направил. Сведения о надлежащем уведомлении <...> о дате составления и подписания протокола по делу № 523/11-АДМ-2018 в Кемеровском УФАС России отсутствовали.

Определением 02.10.2018 о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 523/11-АДМ-2018 составление и подписание протокола по данному делу было назначено на 02.11.2018 на 13 часов 30 минут. Уведомление было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес <...>, а также по месту работы.

19.10.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения <...> по делу об административном правонарушении № 523/11-АДМ-2018.

Согласно предоставленным пояснениям 18.01.2018 победителю торгов –

физическому лицу был вручен неподписанный проект договора в связи с тем, что данное физическое лицо фактически занимало земельный участок под размещение НТО до опубликования извещения о проведении аукциона, а также данным физическим лицом были допущены нарушения условий размещения НТО, а именно: превышен размер занимаемой площади; отсутствовало благоустройство территории; захламлена окружающая территория; размещен объект, несоответствующий типовым архитектурным решениям; установлен шлагбаум, перекрывающий дорогу к кладбищу. С учетом изложенного, победителю торгов – физическому лицу одновременно с проектом договора было вручено уведомление об устранении допущенных им нарушений условий размещения НТО со сроком до 01.03.2018. Физическим лицом 30.07.2018 были представлены доказательства устранения допущенных нарушений. 30.07.2018 между Управлением муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района и победителем торгов был заключен договор № 9-02/18 на размещение НТО. В связи с тем, что нарушение было устранено, спорный договор был подписан, <...> просит освободить его от административной ответственности в связи с отсутствием события административного правонарушения.

19.10.2018 в Кемеровское УФАС России поступило письмо победителя торгов (физического лица) об урегулировании разногласий с Управлением муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района в части заключения спорного договора. Также в письме победитель торгов указывает, что претензий к Управлению муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района, <...> не имеет, просит не принимать административных мер в отношении <...>.

31.10.2018 в Кемеровское УФАС России поступило ходатайство об ознакомлении с материалами дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении. Данное ходатайство было удовлетворено.

02.11.2018 <...> на процедуру составления и подписания протокола по делу № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении не явился, направил защитника - <...>.

02.11.2018 в присутствии защитника – <...> состоялось составление и подписание протокола по делу № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении.

02.11.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении рассмотрение данного дела было назначено на 16.11.2018 на 14 часов 00 минут. Определение было вручено защитнику – <...> под расписку.

15.11.2018 в Кемеровское УФАС России поступило ходатайство от защитника <...> о рассмотрении дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении в его отсутствие, а также о прекращении рассмотрения данного дела в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявлении устного замечания.

16.11.2018 в отсутствие <...>, его защитника - <...> состоялось рассмотрение дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении.

Изучив материалы дела № 523/11-АДМ-2018 об административном правонарушении, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с пунктом 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не

противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом.

Частью 3 статьи 3 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) установлено, что имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено земельным, лесным, водным законодательством, законодательством о недрах, об охране окружающей среды, специальными федеральными законами.

Пунктом 6 части 1 статьи 36.33 ЗК РФ установлено, что использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и установления сервитута в случае размещения НТО, рекламных конструкций, а также иных объектов, виды которых устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Порядок и условия размещения объектов НТО устанавливаются нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации (пункт 3 статьи 39.36 ЗК РФ).

Вопросы предоставления мест под размещение объектов НТО согласно пункту 1 статьи 39.36 ЗК РФ регулируются Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - ФЗ № 381-ФЗ), законами субъектов Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации. Органы местного самоуправления вправе издавать муниципальные правовые акты по вопросам, связанным с созданием условий для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли, в случаях и в пределах, которые предусмотрены ФЗ № 381-ФЗ.

Пунктом 2 Постановления Коллегии Администрации Кемеровской области от 30.11.2010 № 530 установлен порядок организации и проведения торгов на право заключения договоров на размещение НТО на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, государственная собственность на которые не разграничена на территории Кемеровской области, без предоставления земельных участков и установления сервитута (далее – Порядок № 530).

Порядок № 530 разработан в целях создания равных условий и возможностей для граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в сфере размещения НТО.

Согласно пункту 1.3 Порядка № 530 торги проводятся в отношении мест размещения НТО, указанных в схеме размещения НТО, утвержденной органом местного самоуправления.

Пунктом 1.4 Порядка № 530 установлено, что торги проводятся в форме аукциона. Аукцион является открытым по составу участников и по форме подачи предложений о цене за право заключения договора.

Согласно пункту 1.7 Порядка № 530 предметом аукциона является право на заключение договора на размещение НТО на землях или земельном участке, находящихся в государственной или муниципальной собственности, государственная собственность на которые не разграничена на территории Кемеровской области, без предоставления земельного участка и установления сервитута.

В соответствии с пунктом 1.8 Порядка № 530 договор на размещение НТО на

землях или земельном участке, находящихся в государственной или муниципальной собственности, государственная собственность на которые не разграничена на территории Кемеровской области, без предоставления земельного участка и установления сервитута заключается уполномоченным органом с победителем аукциона, а также с лицом, подавшим единственную заявку на участие в аукционе, соответствующую указанным в извещении о проведении аукциона требованиям к участникам аукциона, и заявка на участие в аукционе которого соответствует указанным в извещении о проведении аукциона условиям аукциона, с заявителем, признанным единственным участником аукциона, или с единственным принявшим участие в аукционе его участником и является основанием для размещения НТО на землях или земельном участке.

Пунктом 6.1 Порядка № 530 установлено, что участниками аукциона могут быть юридические лица или индивидуальные предприниматели, в том числе являющиеся субъектами малого или среднего предпринимательства (в зависимости от указания в текстовом разделе схемы размещения НТО, утвержденной органом местного самоуправления, в отношении конкретного места размещения нестационарного торгового объекта). Лица, указанные в абзаце первом настоящего пункта, подают организатору аукциона заявку на участие в аукционе по форме, утверждаемой организатором аукциона, не позднее времени и даты, указанных в извещении о проведении аукциона.

Пунктом 6.21 Порядка № 530 установлено, что в случае если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе всех заявителей или о допуске к участию в аукционе и признании участником аукциона только одного заявителя, аукцион признается несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 6.22 Порядка № 530, в случае если аукцион признан несостоявшимся и только один заявитель признан участником аукциона, уполномоченный орган в течение десяти дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе направляет заявителю два экземпляра подписанного проекта договора.

Согласно пункту 6.23 Порядка № 530 в случае если по окончании срока приема заявок на участие в аукционе подана только одна заявка на участие в аукционе или не подано ни одной заявки на участие в аукционе, аукцион признается несостоявшимся. Если единственная заявка на участие в аукционе и заявитель, подавший указанную заявку, соответствуют всем требованиям, установленным настоящим Порядком, и указанным в извещении о проведении аукциона условиям аукциона, уполномоченный орган в течение десяти дней со дня рассмотрения указанной заявки направляет заявителю два экземпляра подписанного проекта договора.

Исходя из изложенного, торги на право заключения договора на размещение НТО проводятся в форме аукциона; извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте организатора торгов, а также в официальном печатном издании не менее чем за тридцать дней до дня проведения аукциона; договор на размещение НТО заключается уполномоченным органом с победителем аукциона, а также с лицом, подавшим единственную заявку на участие в аукционе, с заявителем, признанным единственным участником аукциона, или с единственным принявшим участие в аукционе его участником; организатор аукциона в течение десяти дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе направляет заявителю два экземпляра подписанного проекта договора.

В соответствии с протоколом № 180118/0723795/01 от 15.02.2018 рассмотрения

заявок на участие в аукционе на право заключения договора на размещение НТО на земельном участке площадью 30 кв.м., кадастровый квартал 42:09:0601001, расположенном: Новокузнецкий район, Красулинское сельское поселение, в районе с. Ильинка, под размещение НТО (магазин), поступила одна заявка от физического лица. Рассмотрев данную заявку комиссия приняла решение о допуске физического лица к участию в аукционе. Аукцион признан несостоявшимся в связи с подачей единственной заявки на участие в аукционе, физическое лицо признано победителем данного аукциона. В день составления и подписания протокола (15.02.2018) указанному физическому лицу был вручен неподписанный проект договора на размещение НТО на указанном выше земельном участке.

Таким образом, администрация Новокузнецкого муниципального района в лице Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района, вручив физическому лицу неподписанный проект договора, нарушила порядок организации и проведения торгов на право заключения договоров на размещение НТО на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, государственная собственность на которые не разграничена на территории Кемеровской области, без предоставления земельных участков и установления сервитута, установленный Порядком № 530.

Действия организатора торгов - администрации Новокузнецкого муниципального района в лице Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района, выразившиеся во вручении указанному выше физическому лицу неподписанного проекта договора, вступают в противоречие с требованиями пункта 6.23 Порядка № 530.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения об Управлении муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района, утвержденного Постановлением администрации Новокузнецкого муниципального района № 163 от 12.10.2011 (далее – Положение об Управлении), к полномочиям Управления относится управление и распоряжение муниципальным имуществом, в том числе земельными участками Новокузнецкого муниципального района.

Согласно пунктам 3.3.4, 3.3.10 Положения об Управлении осуществляет организацию и проведение торгов по продаже находящихся в муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков в соответствии с действующим законодательством, производит оформление документов по результатам проведения торгов, а также от имени администрации Новокузнецкого муниципального района заключает гражданско-правовые сделки, а также различного рода соглашения, направленные на реализацию полномочий Управления, установленных законодательством Российской Федерации, Кемеровской области, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления муниципального района и настоящим Положением.

В соответствии с пунктами 5.3, 5.5 Положения об Управлении руководство Управлением осуществляет начальник Управления на принципах единоначалия, а также контроль за выполнением функций и полномочий Управления.

Начальником Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района является <...>.

Таким образом, лицом, ответственным за организацию и проведение аукциона, а также за подписание договора на размещение НТО на указанном выше земельном участке является начальник Управления муниципальных имущественных

отношений администрации Новокузнецкого муниципального района - <...>.

Действия начальника Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района - <...>, выразившиеся в несоблюдении порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора под размещение НТО на земельном участке площадью 30 кв.м., кадастровый квартал 42:09:0601001, расположенном: Новокузнецкий район, Красулинское сельское поселение, в районе с. Ильинка, под размещение НТО (магазин), а именно: во вручении физическому лицу (победителю аукциона) неподписанного проекта договора на размещение НТО на указанном земельном участке, вступают в противоречие с требованиями пункта 6.23 Порядка № 530, влекут назначение административного взыскания, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Временем совершения административного правонарушения является:

- дата вручения проекта договора победителю торгов - 15.02.2018.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района – Кемеровская область, г. Новокузнецк, ул. Сеченова, 25.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации указанным должностным лицом предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 6.23 Порядка № 530, а также то, что были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

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

Действия (бездействие) <...> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в силу части 6 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек (истекает 15.02..2019).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного

наказания должностному лицу учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

Руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ, признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину должностного лица – совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Принимая во внимание то обстоятельство, что данное нарушение со стороны <...>, занимающего должность начальника Управления муниципальных имущественных отношений администрации Новокузнецкого муниципального района, не повлекло какой-либо существенной угрозы охраняемым интересам государства, личность. семейное положение лица привлекаемого к административной ответственности <...>, наличие на иждивении двоих детей (<...>. <...>), отсутствие претензии со стороны победителя торгов, а также ходатайство победителя торгов не привлекать <...> к административной ответственности, руководитель Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что административное правонарушение, совершённое данным должностным лицом может быть признано малозначительным.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 2.9, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу № 523/11-АДМ-2018 о совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>, прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. Объявить <...> устное замечание.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по

месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.