

<.....>

района Прокуратура Марёвского

16.04.24. № МА/1616/24

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/14.9-179/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена 15.04.2024

В полном объёме изготовлено

16.04.2024

Великий Новгород

Заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля Новгородского УФАС России (далее – Управление) <.....>, рассмотрев материалы проверки и постановление прокурора Марёвского района о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - <.....> по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), при

участии прокурора Марёвского района Новгородской области старшего советника юстиции <.....>,

У С Т А Н О В И Л:

Прокуратурой Марёвского района Новгородской области проведена проверка соблюдения законодательства о защите конкуренции и законодательства о распоряжении муниципальным имуществом Администрацией Марёвского муниципального округа.

Постановлением Администрации Марёвского муниципального округа от 11.11.2022 № 503 Общество с ограниченной ответственностью «Марёвский водоканал» (далее – ООО «Марёвский водоканал») признано гарантирующей организацией в сфере холодного водоснабжения и водоотведения на территории Марёвского муниципального округа.

Распоряжением Администрации Марёвского муниципального округа от 14.11.2022 № 195-рг ООО «Марёвский водоканал» предоставлено в аренду муниципальное имущество водопроводного хозяйства сроком на 30 календарных дней с 01.11.2022 по 30.11.2022.

Из перечня объектов муниципального имущества водопроводного хозяйства, передаваемого в аренду ООО «Марёвский водоканал», следует, что все объекты были построены и введены в эксплуатацию в период с 1960 по 2002 годы, то есть более, чем пять лет назад.

11.11.2022 между Администрацией Марёвского муниципального округа и ООО «Марёвский водоканал» заключён договор аренды муниципального имущества № 3/2022 (далее – договор).

Согласно пунктам 1.7 и 4.1 договора срок действия договора составляет 30 дней с момента его подписания. Если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора настоящий договор считается продлённым на тот же срок или до заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее - Закон о защите конкуренции) заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

В силу части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на

имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон N 103-ФЗ) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных Федеральным законом от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральным законом от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

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 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 данной статьи, является ничтожным.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами государственной власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом государственной власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Переданные в аренду объекты водоснабжения и водоотведения введены в эксплуатацию в период с 1960 года по 2002 год, срок между вводом в эксплуатацию и заключением договора аренды превышает пять лет, следовательно, имущество, являвшееся предметом договора, должно было быть передано по концессионному соглашению.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона о концессионных соглашениях от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды

является предоставлением объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Порядок заключения концессионных соглашений определен главой 3 Закона о концессионных соглашениях. По общему правилу Закон о концессионных соглашениях предусматривает заключение концессионного соглашения по результатам конкурса.

На момент передачи в аренду муниципального имущества правовых оснований для заключения концессионного соглашения в отношении рассматриваемых объектов без проведения конкурса не усматривалось.

Пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий является государственной или муниципальной преференцией.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, проводимых в случаях, предусмотренных законодательством РФ.

Из совокупного применения данных норм следует, что передача отдельным хозяйствующим субъектам недвижимого имущества по договору аренды и иным договорам, предусматривающим переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, без проведения предусмотренной специальным законодательством процедуры является государственной или муниципальной преференцией.

Согласно части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены на основании правовых актов федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации исключительно в целях: 1) обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях; 2) развития образования и науки; 3) проведения научных исследований; 4) защиты окружающей среды; 5) сохранения, использования, популяризации и

государственной охраны объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации; 6) развития культуры, искусства и сохранения культурных ценностей; 7) развития физической культуры и спорта; 8) обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства; 9) производства сельскохозяйственной продукции; 10) социального обеспечения населения; 11) охраны труда; 12) охраны здоровья граждан; 13) поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства; 13.1) поддержки социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года N 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»; 13.2) поддержки физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»; 14) определяемых другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа (часть 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

Из проведенного Управлением анализа состояния конкуренции следует, что в 2022-2023 г.г. на территории Марёвского муниципального района на рынке оказания услуг по водоснабжению преимущественные условия были созданы для ООО «Марёвский водоканал», ввиду передачи ему соответствующего имущества в отсутствие наличия на то правовых оснований.

Действия по передаче прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения без соблюдения правил, установленных законодательством о концессионных соглашениях, нарушают пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что установлено решением Управления от 04.03.2024 года, вступившим в законную силу

04.03.2024.

Решением Арбитражного суда Новгородской области от 14.09.2023 указанный договор аренды признан ничтожным.

Решением Думы Марёвского муниципального округа от 16.11.2020 № 29 <.....> Марёвского муниципального округа и назначена дата вступления его в должность – 25.11.2020.

Решение о передаче прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения по договору принято должностным лицом – <.....>, им же подписаны распоряжение от 14.11.2022 № 195-рг «О предоставлении в аренду муниципального имущества» и указанный выше договор аренды № 3/2022 от 11.11. 2022.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрено, что 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Место и время совершения административного правонарушения – с. Марёво Новгородской области, 11.11.2022.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Федеральные законы «О защите конкуренции», «О водоснабжении и водоотведении», «О концессионных соглашениях», является общедоступной, а не закрытой, информацией. Поэтому <.....> имел возможность и должен был

изучить действующее законодательство, проявить должное отношение к своим обязанностям, предвидеть и не допустить установленное нарушение законодательства.

Однако <.....> не проявил должной степени ответственности и осмотрительности, а также надлежащего отношения к исполнению своих обязанностей <.....> по соблюдению установленных норм и правил, что привело к совершению административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Таким образом, у <.....> имелась возможность для соблюдения требований действующего законодательства и недопущения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Вина <.....> заключается в том, что он, будучи <.....> органа исполнительной власти Марёвского муниципального округа, не предпринял все зависящие от него меры по соблюдению норм и правил, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность.

Объективные обстоятельства, делавшие невозможным выполнение <.....> своих должностных обязанностей без нарушения Федерального закона «О защите конкуренции», отсутствовали.

Вина должностного лица <.....> в совершении инкриминируемого административного правонарушения выразилась в форме неосторожности. <.....> предвидел возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

В соответствии с частями 1, 6 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьей 14.9 указанного Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и равен одному году.

Решение комиссии Управления вступило в силу 04.03.2024.

Данное дело об административном правонарушении было возбуждено постановлением прокурора Марёвского района старшим советником юстиции <.....> 29.03.2024.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность <.....>, в соответствии со статьёй 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность <.....>, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП РФ, не установлено.

На рассмотрение дела об административном правонарушении <.....> не явился, ходатайствовал о рассмотрении дела в его отсутствие.

Присутствовавший на рассмотрении дела об административном правонарушении прокурор Марёвского района старший советник юстиции <.....> поддержал доводы, изложенные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении.

Антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства. Установив нарушение антимонопольного законодательства, антимонопольный орган принимает меры к прекращению нарушения, защищая тем самым как правопорядок, так и нарушенные гражданские права.

Общественная опасность совершенного <.....> правонарушения заключается в несоблюдении установленных законом правил предоставления органами местного самоуправления Марёвского муниципального округа муниципального имущества в аренду, что нарушает организационные и правовые основы защиты конкуренции и создаёт угрозу охраняемым законом общественным интересам в экономической сфере.

Таким образом, совокупностью доказательств, в том числе постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 29.03.2024, материалами проверки прокуратуры Марёвского района, материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 053/01/15-675/2023 доказано событие административного правонарушения, совершение его должностным лицом – <.....>, его вина, а также наличие всех необходимых оснований для привлечения <.....> к административной ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Поскольку <.....> ранее привлекался к антимонопольным органом к административной ответственности, в отношении него невозможно применение части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП РФ гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, соблюдены.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь статьями 1.7, 2.1, 4.1, 4.5, 14.9, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <.....>, виновным в совершении административного правонарушения, выразившегося в совершении действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 настоящего Кодекса, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Применить к <.....> меру ответственности в виде штрафа в размере 15 000 (Пятнадцати тысяч рублей).

3. Сумму штрафа <.....> надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 03100643000000015000

Банк: ОТДЕЛЕНИЕ НОВГОРОД БАНКА РОССИИ//УФК ПО НОВГОРОДСКОЙ ОБЛАСТИ г. Великий Новгород

БИК: 044959001

Кор. счет: 40102810145370000042

ОКТМО: 49701000

Код БК: 16111601141019002140

(Штраф за нарушение антимонопольного законодательства)

УИН 16100500000001924224 *

***При оплате штрафа обязательно указывать номер УИН**

Согласно пункту 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлечённым 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 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1.5 статьи 32.2 КоАП административный штраф, предусмотренный частями 1 - 1.4 настоящей статьи, может быть уплачен в соответствующем размере лицом, привлеченным к административной ответственности, до дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 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 судебном порядке в течение десяти 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.

Заместитель руководителя Управления

Федеральной антимонопольной службы

по Новгородской области