

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 12/04 об административном правонарушении

23 января 2015 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №12/04, возбужденного в отношении гр. М., замещавшего должность директора Департамента ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону в период с 20.03.2012 г. по 07.11.2014 г.

в присутствии надлежащим образом уведомленного гр. М.

УСТАНОВИЛ:

В рамках исполнения Перечня поручений Президента РФ от 31.05.2013 г. № Пр-1479, поручения руководителя ФАС России от 07.08.2013 г. №ИА/30892/13 Ростовским УФАС России осуществлен мониторинг соблюдения органами местного самоуправления положений ЖК РФ, предусматривающих проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в случае, если в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома.

Ростовским УФАС России установлено, что Департаментом архитектуры и градостроительства г. Ростова-на-Дону были выданы разрешения на ввод в эксплуатацию следующих объектов (многоквартирных домов) на территории Ворошиловского района г. Ростова-на-Дону:

- 28.12.2012 г. ООО «Сириус» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, пер. Соборный, 90 в эксплуатацию № RU61310000-7537 (1).

- 30.08.2013 г. ООО «СМУ -1» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Борисоглебская, 18 в эксплуатацию № RU61310000-7731.

При этом, как следует из ответа Администрации Ростова-на-Дону от 01.11.2013 г. (вх. № 18869), конкурсы по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами не проводились.

На основании изложенного Ростовским УФАС России 25 ноября 2013 г. были возбуждены дела №2458/04, № 2460/04 по признакам нарушения Администрацией г. Ростова-на-Дону части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии со [статьей 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из перечисленных в данной [норме](#) Закона способов управления многоквартирным домом. Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме. Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

Федеральным [законом](#) от 04.06.2011 N 123-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации", вступившим в законную силу 18.07.2011, [статья 161](#) ЖК РФ дополнена [частью 13](#), согласно которой в течение десяти рабочих дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит в соответствии с [частью 4 настоящей статьи](#) открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления данным домом.

В свою очередь, согласно [части 4 статьи 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

В настоящее время применяются [Правила](#) проведения органами местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 N 75 (далее - Правила N 75).

В соответствии с [пунктом 4](#) Правил N 75 конкурс проводится на основе принципов создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестной конкуренции; эффективного использования средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступности информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

В силу [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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из данного [положения](#) следует, что достаточным основанием для вывода о

нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять 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. (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008)

Таким образом, не проведение в случаях, предусмотренных жилищным законодательством, открытого конкурса, подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса могут быть выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов собственников помещений в многоквартирных домах, а также хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке - рынке управления многоквартирными домами. (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 09.12.2014 г. по делу N А53-7731/2014, Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 г. по делу N А53-7731/2014; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу N А79-2306/2013; Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 26.06.2013 по делу N А82-6977/2012; Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2013 по делу N А79-2306/2013).

В ходе рассмотрения дел №2458/04, № 2460/04 было установлено, что обязанность проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления МКД, предусмотренного ч.ч. 4 и 13 ст. 161 ЖК РФ и Постановлением Правительства от 06.02.2006 г. № 75, до 28.03.2014 г. была возложена на Департамент ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону.

В связи с вышеизложенным, в действиях Департамента ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону, выразившихся в не проведении открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, расположенными на территории Октябрьского района г. Ростова-на-Дону по адресам: пер. Соборный, 90, ул. Борисоглебская, 18 после выдачи в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов. содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного решениями Комиссии Ростовского УФАС России от 10.12.2014 г. по делу №2458/04, от 11.12.2014 г. по делу № 2460/04 (Октябрьский район г. Ростова-на-Дону) Департамент ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону был

признан нарушившим ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.1.2 ст.28.1 КоАП РФ принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства РФ, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.9 КоАП РФ.

В силу ч. 1 ст. 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно ч.ч. 1,2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В силу ч.1 ст.2 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» должностное лицо местного самоуправления – выборное либо заключившее контракт (трудовой договор) лицо, наделенное исполнительно-распорядительными полномочиями по решению вопросов местного значения и (или) по организации деятельности местного самоуправления.

В силу ст. 2.4. КоАП РФ должностное лицо - 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 органах местного самоуправления.

гр. М. замещал должность директора Департамента ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону в период с 20.03.2012 г. по 07.11.2014 г. и в силу ст. 2.4 КоАП РФ он являлся должностным лицом.

Согласно п. 4.2 Положения о Департаменте ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону директор Департамента действует на основе единоначалия и несет персональную ответственность за результаты деятельности Департамента.

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

Указанные обстоятельства послужили поводом для составления 13.01.2015 г. в отношении гр. М. протокола об административном правонарушении. (Протокол был составлен в присутствии надлежащим образом уведомленного гр. М.).

Таким образом, гр. М., являвшийся должностным лицом - директором Департамента ЖКХ и энергетики г. Ростова-на-Дону в период с 20.03.2012 г. по 07.11.2014 г., не организовав проведение открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, расположенными на территории Октябрьского района г. Ростова-на-Дону по следующим адресам: пер. Соборный, 90, ул. Борисоглебская, 18, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ.

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

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

гр. М., ранее к административной ответственности за нарушения требований антимонопольного законодательства не привлекался, что в силу ст. 4.2. КоАП РФ может быть признано обстоятельством, смягчающим административную ответственность. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3. КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст. ст 14.9, 23.48, ч. 2 ст. 25.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать гр. М. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.9. КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (Пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в Отделение Ростов-на-Дону, г. Ростов-на-Дону;

БИК 046015001.

Получатель: Управление федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России)

ИНН 6163030500, КПП616301001

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства». Постановление № 12/04 от 23.01.2015 г.

Код сбора: 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 60701000.

3. Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 240-85-88.

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

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

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.