

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 90-14.32ч.1/17
об административном правонарушении

30 января 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 90-14.32ч.1/17 от 16.01.2018 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...> в отношении <...>, занимающего должность директора ООО Фирма «Ангел Плюс» (454108, г. Челябинск, ул. Косарева, 1А, оф. 14, ИНН 7448058119)

_____ года рождения, место

рождения: _____,

место жительства: _____, паспорт <...>

серия <...> номер <...> выдан _____, дата

выдачи _____, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 (в редакции до 28.04.2017), в настоящее время частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие <...>,

которому 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 (определения от 21.11.2017 № 15470/07, от 16.01.2018 № 371/07, протокол от

16.01.2017 № 369/07), и исследовав материалы настоящего дела об

административном правонарушении,

У С Т А Н О В И Л :

В соответствии с выпиской из единого реестра юридических лиц, приказом о приеме работника на работу № <...> от <...>, протоколом № <...> от <...> общего собрания учредителей <...> является директором ООО Фирма «Ангел Плюс».

Директор общества осуществляет функции единоличного исполнительного органа

и решает все вопросы, связанные с деятельностью общества, в том числе

совершает сделки от имени общества.

Таким образом, <...>, являясь директором ООО Фирма «Ангел Плюс», несет ответственность за заключаемые обществом в его лице соглашения.

Директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> подписан договор совместного

содержания городского пляжа № 98/013 от 12.12.2013, расположенного в

Центральном районе г. Челябинска по Западному шоссе на берегу Шершневого

водохранилища, с Управлением гражданской защиты г. Челябинска (далее -

Управление), признанный соглашением, нарушающим требования пункта 4 статьи

16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – Закон о защите конкуренции) ввиду следующего.

Распоряжением Администрации города Челябинска (далее – Администрация) №

2314-с от 19.04.2011 утверждена схема расположения земельного участка на кадастровом плане территории площадью 2,4251 га из земель населенных пунктов (природная зона) для размещения временных нестационарных аттракционов и кафе-закусочных по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища в Центральном районе г. Челябинска.

Между Комитетом по управлению имуществом и земельным отношениям города Челябинска (далее – Комитет) и ООО Фирма «Ангел плюс» заключен договор УЗ № 010048-Вр-2011 от 15.08.2011 аренды земельного участка с кадастровым номером 74:36:0502005:24, расположенного по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища в Центральном районе г. Челябинска, площадью 24251 кв. м, для размещения (установки) и эксплуатации временного нестационарного объекта на территории города Челябинска, а именно аттракционов и кафе-закусочных. Срок действия указанного договора с 19.07.2011 по 19.06.2012.

Согласно форме № 2, являющейся приложением к договору УЗ № 010048-Вр-2011 от 15.08.2011, размер арендной платы за период с 19.07.2011 по 31.12.2011 составил 204 440,00 рублей.

ООО Фирма «Ангел плюс» обратилось в Комитет с просьбой продлить срок действия указанного договора.

Письмом от 18.07.2012 № 11569 Комитет уведомил Общество о том, что в соответствии с Порядком оформления документов для предоставления земельных участков для размещения (установки) и эксплуатации временных нестационарных объектов на территории города Челябинска, утвержденным Решением Челябинской городской Думы от 26.05.2009 № 3/10, продление действия договора УЗ № 010048-Вр-2011 от 15.08.2011 не представляется возможным.

Распоряжением Администрации № 2333 от 26.04.2013 в разрешенное использование земельного участка с кадастровым номером 74:36:0502005:24 внесены изменения на «для размещения объектов и сооружений массового отдыха людей и обеспечения безопасности людей на водных объектах».

Управление письмом от 24.05.2013 № 301 обратилось в Администрацию с просьбой о выделении земельного участка, расположенного по адресу: г. Челябинск, ул. Центральная, 1/1а, по Западному шоссе, берег Шершневого водохранилища.

Распоряжением Администрации № 4173 от 22.07.2013 утверждена схема расположения земельного участка на кадастровом плане территории площадью 2,4251 га из земель населенных пунктов (природно-рекреационная территориальная зона) для размещения объектов и сооружений массового отдыха людей и обеспечения безопасности людей на водных объектах по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища в Центральном районе г. Челябинска.

Управление письмом от 27.08.2013 № 483 обратилось в Администрацию с просьбой о передаче в постоянное (бессрочное) пользование земельного участка, расположенного по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища в Центральном районе г. Челябинска.

Распоряжением Администрации от 31.10.2013 № 6641-к Управлению на праве постоянного (бессрочного) пользования предоставлен земельный участок (кадастровый номер <...> :36:0502005:28) площадью 24251 кв.м для размещения объектов и сооружений массового отдыха людей и обеспечения безопасности людей на водных объектах по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища в Центральном районе г. Челябинска.

Согласно Распоряжению Администрации от 31.10.2013 № 6641-к землепользователю рекомендовано заключить с администрацией Центрального района договор на благоустройство и санитарное содержание территории.

Землепользователь несет ответственность за санитарное состояние земельного участка и использование его не по целевому назначению и не имеет права самовольной застройки на представленной территории.

Земельный участок с кадастровым номером 74:36:0502005:24 в 2013 году снят с кадастрового учета, и на кадастровой учет поставлен земельный участок с кадастровым номером 74:36:0502005:28, при этом указанные земельные участки расположены на одной территории, имеют одинаковую площадь и границы, что подтверждено лицами, участвующими в деле.

Между Управлением и ООО Фирма «Ангел плюс» заключен договор № 98/013 от 12.12.2013 совместного использования и содержания городского пляжа, расположенного в Центральном районе г. Челябинска по Западному шоссе на берегу Шершневского водохранилища, площадью 24251 кв.м на срок 1 год. При этом 04.07.2013 между Управлением и ООО Фирма «Ангел плюс» заключен предварительный договор б/н совместного использования и содержания городского пляжа, расположенного на берегу Шершневского водохранилища, по ул. Центральная 1/1 в Центральном районе г. Челябинска, ориентировочной площадью 2,9 га на срок 1 год.

1. В соответствии с подпунктом 5 пункта 9 Положения об Управлении гражданской защиты города Челябинска, утвержденного Решением Челябинской городской Думы от 22.11.2005 № 8/25 в ред. от 28.09.2010, Управление создано в целях решения вопросов местного значения города Челябинска, в том числе осуществления мероприятий по обеспечению безопасности людей на водных объектах, охране их жизни и здоровья.

В соответствии с Решением Челябинской городской Думы от 22.11.2005 № 8/25 к функциям Управления отнесена эксплуатация и благоустройство муниципальных пляжей.

Согласно пунктам 20 и 32 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) создание условий для массового отдыха жителей городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения, а также осуществление мероприятий по обеспечению безопасности людей на водных объектах, охране их жизни и здоровья отнесено к вопросам местного значения городского округа.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № 98/013 от 12.12.2013 предметом договора являются взаимные обязательства по совместному использованию и содержанию территории городского пляжа для организации массового отдыха населения. Указанный договор предусматривает осуществление хозяйствующим субъектом мероприятий по благоустройству и санитарной очистке территории самостоятельно либо путем заключения договоров со специализированными предприятиями, круглосуточной охраны территории пляжа, мероприятий, направленных на сохранность оборудования и объектов на территории пляжа (пункты 2.2.3, 2.2.4, 2.2.7 договора № 98/013 от 12.12.2013).

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного

самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.

Согласно части 2 статьи 10 Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных данным законом.

Таким образом, организация в границах городского округа содержания и благоустройства территории городского пляжа отнесена к муниципальным нуждам.

Размещение заказов на выполнение работ (оказание услуг) по организации в границах городского округа содержания и благоустройства территории городского пляжа в целях обеспечения муниципальных нужд должно осуществляться в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов. Работы (услуги) по содержанию и благоустройству территории городского пляжа с целью решения вопросов местного значения по созданию условий для массового отдыха жителей городского округа и организации обустройства мест массового отдыха населения относятся к муниципальным нуждам.

Муниципальные нужды обеспечиваются за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования. Осуществление таких работ за счет собственных средств предпринимателя, отсутствие в местном бюджете средств, предусмотренных на содержание и благоустройство территории пляжа, не исключают того, что необходимость осуществления указанных мероприятий относится к потребностям муниципального образования, то есть к муниципальным нуждам.

Кроме того, Решение Челябинской городской Думы от 22.04.2008 № 31/21 «О внесении изменений в решение Челябинской городской Думы от 22.11.2005 № 8/25...», а также распоряжение Администрации от 31.10.2013 № 6641-к не содержат положений, предусматривающих возможность передачи полномочий иному лицу, хозяйствующему субъекту.

Согласно части 1 статьи 2 Закона № 131-ФЗ муниципальный правовой акт - решение, принятое органом местного самоуправления и (или) должностным лицом местного самоуправления по вопросам местного значения, документально оформленные, обязательные для исполнения на территории муниципального образования, устанавливающие либо изменяющие общеобязательные правила или имеющие индивидуальный характер.

В силу статьи 7 Закона № 131-ФЗ муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления, подлежат обязательному исполнению на всей территории муниципального образования.

В связи с указанным из положений Закона № 131-ФЗ следует, что распоряжения Администрации обязательны к исполнению для Управления.

Таким образом, Управление в нарушение распоряжения Администрации от 15.04.2008 № 1017-д наделило хозяйствующего субъекта – ООО Фирма «Ангел Плюс» функциями органа местного самоуправления посредством заключения договора, предусматривающего осуществление мероприятий по благоустройству и санитарной очистке, вывозу отходов, круглосуточной охране территории пляжа, мероприятий, направленных на сохранность оборудования и объектов на территории пляжа, и предоставления возможности осуществлять данную деятельность, отнесенную законодательством к муниципальным нуждам в отсутствие конкурентных процедур, предусмотренных Законом о размещении заказов, что создает преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности ООО Фирма «Ангел Плюс».

2. Создание условий для массового отдыха жителей городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения, а также осуществление мероприятий по обеспечению безопасности людей на водных объектах, охране их жизни и здоровья отнесено к вопросам местного значения городского округа (пункты 20 и 32 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ).

Как указано ранее в настоящем решении к функциям Управления отнесена эксплуатация и благоустройство муниципальных пляжей.

Согласно пункту 12 Правил охраны жизни людей на водных объектах в Челябинской области, утвержденных Постановлением Правительства Челябинской области от 19.09.2012 N 479-П (далее - Правила охраны жизни людей на водных объектах), органы местного самоуправления Челябинской области помимо прочего:

- ежегодно, до начала купального сезона, организуют подготовку пляжей к проведению территориальными органами ГИМС технического освидетельствования и к их дальнейшему пользованию;
- создают безопасные условия для массового отдыха на водных объектах общего пользования в соответствии с настоящими Правилами, в том числе организуют муниципальные пляжи в местах традиционного массового отдыха в соответствии с санитарно-эпидемиологическими требованиями к водным объектам;
- организуют обеспечение общественного порядка в местах массового отдыха на водных объектах;
- устанавливают места дежурства медицинского персонала (санитарных машин) для оказания помощи пострадавшим в местах массового отдыха на водных объектах.

Пунктом 3 Правил охраны жизни людей на водных объектах определено, что организатором места массового отдыха является физическое лицо или юридическое лицо, которому предоставлено право пользования водным объектом для рекреационных целей, организации спортивного и любительского рыболовства, организованного отдыха детей, а также организованного отдыха ветеранов, граждан пожилого возраста, инвалидов, организовавший место массового отдыха на водном объекте орган местного самоуправления Челябинской области.

Пунктом 17 Правил охраны жизни людей на водных объектах определено, что физическим и (или) юридическим лицам запрещается организация места массового отдыха, в том числе пляжа на водном объекте, без разрешительных документов (документов, на основании которых возникает право пользования водным объектом или его частью), предусмотренных действующим законодательством.

Согласно пункту 18 Правил охраны жизни людей на водных объектах организаторами мест массового отдыха должно быть обеспечено соблюдение правил обустройства пляжа.

Более того, пунктом 81 Правил охраны жизни людей на водных объектах определено, что информационные знаки устанавливаются органами местного самоуправления либо организаторами мест массового отдыха.

Таким образом, положения Правил определяют функции органа местного самоуправления, предусмотренные пунктами 20 и 32 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ.

На основании изложенного, организатором места массового отдыха является Управление. Кроме того, Управление обязано осуществлять функции, предусмотренные пунктами 12, 18 Правил охраны жизни людей на водных объектах, являющиеся функциями органа местного самоуправления,

предусмотренными пунктами 20 и 32 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ. Документов, подтверждающих заключение ООО Фирма «Ангел Плюс» договора водопользования, лицами, участвующими в рассмотрении дела, не представлено. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 2.2.1 договора № 98/013 от 12.12.2013 ООО Фирма «Ангел Плюс» обязуется разработать проект организации отдыха населения и представлять его на согласование Управлению. Согласно пункту 2.2.2 договора № 98/013 от 12.12.2013 ООО Фирма «Ангел Плюс» обязуется осуществлять эксплуатацию территории в соответствии с Приложением 1, являющимся неотъемлемой частью договора. При этом Приложение 1 к договору № 98/013 от 12.12.2013 «Требования к пляжу» содержит в том числе требования к правилам обустройства пляжа, которые в соответствии с пунктом 18 Правил охраны жизни людей на водных объектах должны быть обеспечены организатором мест массового отдыха, то есть Управлением. Более того, согласно пункту 2 Приложения 2 к договору определены требования к информационному обеспечению, а именно размещение указательных знаков и информационных табло. Пунктом 3 указанного Приложения 2 к договору установлены требования по обеспечению пляжа объектами санитарно-гигиенического назначения и т.д. При этом осуществление данных мероприятий возложено на орган местного самоуправления, который также является организатором мест массового отдыха. Таким образом, в результате заключения договора совместного использования и содержания городского пляжа № 98/013 от 12.12.2013 функциями органов местного самоуправления по созданию условий для массового отдыха жителей городского округа и организации обустройства мест массового отдыха населения, в том числе путем разработки проекта организации отдыха населения, осуществления мероприятий по обустройству пляжа, установки информационных знаков, наделен хозяйствующий субъект – ООО Фирма «Ангел Плюс».

3. Порядок оформления документов для предоставления земельных участков для размещения (установки) и эксплуатации временных нестационарных объектов на территории города Челябинска утвержден Решением Челябинской городской Думы от 26.05.2009 № 3/10 (далее – Порядок, действовал до 28.06.2013; после указанной даты вступило в силу Решение Челябинской городской Думы от 25.06.2013 № 43/25).

Действие Порядка распространяется на предоставление земельных участков в том числе для размещения и эксплуатации нестационарных объектов мелкорозничной торговой сети и объектов оказания услуг населению: павильонов и магазинов модульного типа, торговых киосков, торгово-остановочных комплексов, киосков бытового обслуживания, кафе (закусочных), летних залов, ярмарок, рынков, торгово-выставочных площадок, аттракционов, пунктов проката, приема вторичного сырья (пункт 4 Порядка).

Размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Пунктом 7 Порядка определено, что размещение (установка) и эксплуатация временных нестационарных объектов допускается после оформления правоустанавливающих документов на земельные участки для размещения (установки) и эксплуатации временных нестационарных объектов в соответствии с

настоящим Порядком. Земельные участки для размещения (установки) и эксплуатации временных нестационарных объектов предоставляются на праве аренды (пункт 8 Порядка).

Предоставление земельного участка в аренду для размещения (установки) и эксплуатации временного нестационарного объекта осуществляется на основании правового акта органа местного самоуправления с заключением договора аренды земельного участка.

Порядком определена следующая последовательность процедуры предоставления земельного участка: подача заявления о предоставлении земельного участка в аренду для размещения (установки) и эксплуатации временного нестационарного объекта с приложением типового эскизного проекта временного нестационарного объекта и элементов благоустройства, разработанного и утвержденного Главным управлением архитектуры и градостроительства Администрации города Челябинска, рассмотрение заявления, в случае принятия положительного решения о размещении (установке) временного нестационарного объекта публикуется в СМИ информация о планируемом предоставлении земельного участка для размещения временного нестационарного объекта; при поступлении заявок иных лиц на данный земельный участок, его предоставление для размещения на нем временного нестационарного объекта осуществляется по результатам торгов и т.д. Решением Челябинской городской Думы от 25.06.2013 № 43/25 был установлен новый порядок, который предусматривает в том числе проведение торгов на право заключения договора аренды земельного участка.

Из указанного следует, что в случае, если на территории пляжа г. Челябинска планируется размещение и установка временных нестационарных объектов, то соблюдение Порядка обязательно, в том числе соблюдение процедуры проведения торгов на предмет заключения договора аренды земельного участка, и, соответственно, внесение арендных платежей.

Материалами дела установлено, что на территории пляжа в нарушение Порядка установлены и эксплуатируются объекты торговли, питания и осуществляется предпринимательская деятельность.

Так, согласно письменным пояснениям Общества при рассмотрении дела № 16-07/16 вх. № 17845 от 29.12.2016 на земельном участке с кадастровым номером 74:36:0502005:28 возведены следующие объекты: бытовка для охраны территории, 2 открытые беседки, беседка из бревен, 2 туалета, кафе, огорожена территория, сделана автопарковка.

Согласно прайс-листам на услуги, оказываемые на территории пляжа, расположенного в Центральном районе г. Челябинска по Западному шоссе на берегу Шершневого водохранилища, утвержденным директором ООО Фирма «Ангел Плюс» 13.12.2013, 01.02.2014, Обществом предоставляются следующие платные услуги: прокат шезлонгов, прокат беседок с мангальными зонами, аренда (прокат) домиков, организация проведения спортивных культурно-массовых мероприятий.

Из изложенных материалов и пояснений следует, что ООО Фирма «Ангел Плюс» осуществляет на территории пляжа с использованием временных нестационарных объектов предпринимательскую деятельность, в том числе путем оказания платных услуг населению.

При этом неосуществлении ООО Фирма «Ангел Плюс» в период действия договора № 98/013 от 12.12.2013 такой деятельность не исключает того, что оно имело возможность ее осуществлять, в том числе при условии, что отдельные нестационарные объекты уже были размещены на территории пляжа.

Документов, подтверждающих соблюдение ООО Фирма «Ангел Плюс» Порядка размещения временных нестационарных объектов, в том числе актов органа местного самоуправления о предоставлении земельного участка для размещения временного нестационарного объекта, договоров аренды земельного участка и иных документов, не представлено.

При этом ООО Фирма «Ангел Плюс» располагало сведениями о действующем на территории города Челябинска порядке размещения и эксплуатации временных нестационарных объектов, ввиду наличия ранее заключенного договора аренды с Комитетом, а также отказом Комитета в продлении срока действия такого договора ввиду необходимости соблюдения соответствующего порядка.

Более того, как следует из письменных пояснений Общества вх. от 31.10.2016 № 14953, полученных при рассмотрении дела № 16-07\16, в связи с увеличением арендной платы за пользование земельным участком в период 2012-2013 годы, а также намерением продолжения осуществления Обществом деятельности на таком земельном участке ООО Фирма «Ангел Плюс» исследовался вопрос о возможных способах продолжения такой деятельности. В связи с этим ООО Фирма «Ангел Плюс» обратилось в Управление (в устной форме) с просьбой рассмотреть возможность заключения договора совместного использования и содержания пляжа на рассматриваемом земельном участке.

Таким образом, рассматриваемая сделка фактически подменяет договор аренды земельного участка. В результате чего, согласно представленным Следственным отделом по Центральному району города Челябинска сведениям, в бюджет муниципального образования «город Челябинск» не поступили арендные платежи в сумме 614 724,00 рублей.

Необходимо отметить, что временные нестационарные объекты, размещенные Обществом в период действия договора УЗ № 010048-Вр-2011 от 15.08.2011 аренды земельного участка, после истечения срока действия такого договора не демонтировались, земельный участок освобожден не был.

Более того после истечения срока действия договора № 98/013 от 12.12.2013 (то есть после 12.12.2014) несмотря на письмо Управления от 11.12.2014 № 595 о невозможности продления договора на новый срок в связи с тем, что аналогичный договор арбитражными судами признан недействительным и заключенным с нарушением норм действующего законодательства (дело № А76-17956/2013 от 19.06.2014), Общество также не демонтировало установленные объекты, а продолжало их эксплуатацию, что свидетельствует о фактическом продолжении договорных отношений с Управлением.

Указанное подтверждается и тем, что 01.04.2015 директором ООО Фирма «Ангел Плюс» утверждена смета на изготовление и монтаж пяти знаков «Купание запрещено», которые, согласно письму Общества вх. от 13.02.2017 № 1656, устанавливались у водоема.

Эксплуатация временных нестационарных объектов на территории рассматриваемого пляжа осуществляется Обществом вплоть до настоящего времени.

Так, Постановлением Администрации города Челябинска от 14.05.2015 № 90-п утвержден Порядок оформления документов для предоставления права использования земельных участков для размещения (установки) и эксплуатации нестационарных комплексов досугового пляжного отдыха на территории города Челябинска без предоставления земельных участков в аренду (далее – Порядок), который предусматривает предоставление права использования земельного участка без проведения конкурентных процедур владельцам нестационарных комплексов досугового пляжного отдыха, размещенных на территории города

Челябинска до даты вступления в силу постановления Администрации. 10.07.2015 между Комитетом и ООО Фирма «Ангел Плюс» заключен договор № 03 о предоставлении права использования земельных участков для размещения (установки) и эксплуатации нестационарных комплексов досугового пляжного отдыха на территории рассматриваемого пляжа (срок с 01.05.2015 по 30.09.2015). 27.04.2016 между Комитетом и ООО Фирма «Ангел Плюс» заключен договор № 06 о порядке и условиях размещения нестационарного торгового объекта без предоставления земельного участка (срок с 15.04.2016 до 15.03.2021). Таким образом, вследствие заключения договора № 98/013 от 12.12.2013 данный хозяйствующий субъект получил возможность осуществлять деятельность на территории пляжа до 2021 года.

Согласно сведениям, представленным ООО Фирма «Ангел Плюс», Общество размещает информацию на сайте в сети Интернет rus-funs.ru под коммерческим обозначением Центр Отдыха «Русские Забавы». Так, на указанном сайте размещена информация об оказании таких услуг как: беседка с мангалом и мангальная зона; тюбинг, катание на тюбингах, тюбинговая трасса; зимние услуги; вейк-борд; пляжный отдых, кафе на пляже, пляж г. Челябинска.

Кроме того, по смыслу пункта 4 статьи 20 Земельного кодекса Российской Федерации (далее - ЗК РФ) заключение договоров, предусматривающих распоряжение (в том числе и в будущем) земельным участком, принадлежащим лицу на праве постоянного (бессрочного) пользования, не допускается (Постановление Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 N 73 (ред. от 25.01.2013) «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды»).

Таким образом, в период действия права постоянного бессрочного пользования, закрепленного за Управлением, заключение договоров аренды в отношении земельного участка, расположенного на берегу Шершневого водохранилища, действующим законодательством не допускалось. В связи с этим заключение договора совместного использования и содержания городского пляжа в целях размещения и эксплуатации на территории пляжа временных некапитальных объектов противоречит ЗК РФ и создает преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту – ООО Фирма «Ангел Плюс».

Заключение между Управлением и Обществом договора № 98/013 от 12.12.2013 позволяет ООО Фирма «Ангел Плюс» осуществлять предпринимательскую деятельность на территории пляжа, что создает данному хозяйствующему субъекту преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности по сравнению с иными организациями (предпринимателями), не имеющими договорных отношений, а также возможности его заключения ввиду отсутствия информированности и препятствует выходу на товарный рынок.

Таким образом, условия соглашения между Управлением и Обществом позволяют хозяйствующему субъекту использовать земельный участок и размещать именно на этом объекте временные нестационарные объекты (кафе, беседки, аттракционы и т.д.) при условии, что иные организации (предприниматели) такой возможностью не обладают.

Таким образом, посредством заключения рассматриваемого договора обеспечены условия осуществления предпринимательской деятельности ООО Фирма «Ангел Плюс» в отсутствие конкуренции на рынке по организации отдыха и развлечений на территории пляжей, включающем прокат оборудования (туалетов

на пляже, шезлонгов, зонтиков и т.п.), предоставление спортивно-игрового инвентаря в местах для отдыха и развлечений, например, водных велосипедов, лодок и т.п., предоставление иных услуг, в том числе розничной торговли, связанных с пляжным отдыхом, путем заключения соглашения о совместном использовании и содержании городского пляжа.

Документов и сведений о размещении информационного сообщения о возможности заключения договора, предусматривающего содержание и благоустройство территории пляжа по Западному шоссе на берегу Шершневского водохранилища в Центральном районе города Челябинска, Управлением не представлено.

Более того, согласно части 1 статьи 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели. В данном случае целью заключения договора являлось использование и содержание городского пляжа, которое должно осуществляться в соответствии с действующим законодательством, в том числе с соблюдением конкурентных процедур, установленных законодательством о размещении заказов для муниципальных нужд. При этом Управление не обладает полномочиями по заключению договоров простого товарищества.

При рассмотрении дела № 16-07/16 антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и пунктом 10.8 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, в ходе которого установлено следующее:

- географические границы товарного рынка: город Челябинск;
- временной интервал исследования товарного рынка с 2013 года по 2015 год;
- продуктовые границы товарного рынка: рынок оказания услуг в области отдыха и развлечений на территории пляжей.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Совокупность таких факторов, как заключение договора совместного использования и содержания городского пляжа в отсутствие публичного информирования неопределенного круга лиц о возможности заключения указанного договора, включение в договор положений, предусматривающих выполнение работ (оказание услуг), отнесенных законодательством к муниципальным нуждам, несоблюдение конкурентных процедур, наделение хозяйствующего субъекта в результате заключения договора функциями органов

местного самоуправления, создание условий о возможности размещения и эксплуатации на территории пляжа временных нестационарных объектов, размещение Обществом таких объектов, и осуществление с их использованием предпринимательской деятельности, оказание платных услуг на территории пляжа, позволяет прийти к выводу, что договор № 98/013 от 12.12.2013 нарушает пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, поскольку обусловлен интересами каждого из участников, их результатом явилось недопущение, ограничение, устранение конкуренции, в том числе ограничение доступа иным хозяйствующим субъектам, намеренным осуществлять предпринимательскую деятельность на территории городского пляжа в городе Челябинске, а также осуществлять работы (оказывать услуги) по благоустройству, санитарной очистке, охране территории пляжа и расположенных на ней объектов в целях обеспечения муниципальных нужд в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов.

В связи с этим договор совместного использования и содержания городского пляжа № 98/013 от 12.12.2013, заключенный между Управлением и ООО Фирма «Ангел Плюс» в лице директора общества <...>, является антиконкурентным соглашением, поскольку заключен в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением распоряжения Администрации от 31.10.2013 № 6641-к, Правил охраны жизни людей на водных объектах и иных норм действующего законодательства.

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности (статья 2.4 КоАП РФ). В соответствии с примечанием к указанной статье совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 КоАП РФ, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 17.04.2017 N 74-ФЗ) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 статьи 14.32 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей. На дату совершения рассматриваемого административного правонарушения ответственность за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения предусматривалась частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федеральных законов от 06.12.2011 N 404-ФЗ, от 02.11.2013 N 285-ФЗ), и влекла наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ установлено, что лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Частью 2 статьи 1.7 КоАП РФ предусмотрено, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

После совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон, привлекающий к ответственности орган обязан принять меры к тому, чтобы исключить возможность несения лицом ответственности за совершение такого публично-правового правонарушения полностью либо в части.

На момент заключения договора № 98/013 от 12.12.2013, возбуждения и рассмотрения дела № 16-07/16 заключение хозяйствующим субъектом и его должностным лицом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ (в редакции до 28.04.2017), а в настоящее время - частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 17.04.2017 N 74-ФЗ).

На рассмотрение настоящего дела <...>, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела (копия определения от 16.01.2018 № 371/07 получена лично <...> 16.01.2018), не явился, представителя, защитника не направил, пояснения не представил, ходатайств и отводов не заявлял.

При проведении административного расследования директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> представлены письменные пояснения, в которых указано, что, заключая рассматриваемый договор, не предполагалось нарушение антимонопольного законодательства. Директор ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> полагал, что если Управление заключает с обществом соответствующий договор, то имеет на это правовые основания.

Вместе с тем, должностным лицом антимонопольного органа не могут быть приняты во внимание указанные обстоятельства, поскольку не исключают ответственность должностного лица общества, а именно директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...>, за заключение антиконкурентного соглашения.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Объективную сторону рассматриваемого административного правонарушения

составляет заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством РФ согласованных действий.

Объективная сторона правонарушения, совершенного директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...>, выразилась в заключении с Управлением недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством РФ соглашения, результатом которого явилось недопущение, ограничение, устранение конкуренции, в том числе ограничение доступа иным хозяйствующим субъектам, намеренным осуществлять предпринимательскую деятельность на территории городского пляжа в городе Челябинске, а также осуществлять работы (оказывать услуги) по благоустройству, санитарной очистке, охране территории пляжа и расположенных на ней объектов в целях обеспечения муниципальных нужд в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказов, что нарушает положения действующего законодательства. 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, исключающие производство по делу об административном правонарушении. Одним из элементов состава административного правонарушения является его субъективная сторона, в числе характерных признаков которой имеется вина. Административные правонарушения, предусмотренные статьей 14.32 КоАП РФ, совершаются умышленно.

Вина директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при заключении (подписании) договора совместного использования и содержания городского пляжа № 98/013 от 12.12.2013 в нарушение положений действующего законодательства.

Обстоятельств, исключающих вину директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> при совершении данного административного правонарушения, после рассмотрения материалов настоящего дела не выявлено.

Директор ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> обязан знать нормы действующего законодательства, в том числе Закона о защите конкуренции, а потому, он должен был озаботиться соблюдением указанных требований законодательства.

У директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность. Директор общества имел возможность отказаться от заключения договора № 98/013 от 12.12.2013, но им не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Доказательства, свидетельствующие о принятии директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> всех зависящих от него мер для соблюдения антимонопольного законодательства, в материалах дела отсутствуют и должностным лицом и обществом не представлены.

Директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства. Следовательно, директор ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> не проявил ту степень заботливости и осмотрительности, которая

требовалась от него в целях надлежащего соблюдения антимонопольного законодательства.

Директор ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> должен был осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, то есть противоправный характер своих действий, мог предвидеть наступление возможных вредных последствий.

Действия директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> по заключению с Управлением недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством соглашения повлекли наступление определенных правовых последствий.

Исходя из изложенного, директор ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> несет ответственность за допущенное нарушение.

Таким образом, в действиях директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при заключении (подписании) договора совместного содержания городского пляжа № 98/013 от 12.12.2013, расположенного в Центральном районе г. Челябинска по Западному шоссе на берегу Шершнеевского водохранилища, в нарушение положений действующего законодательства, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 17.04.2017 N 74-ФЗ). На дату совершения административного правонарушения ответственность за указанное правонарушение была предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федеральных законов от 06.12.2011 N 404-ФЗ, от 02.11.2013 N 285-ФЗ).

Время совершения директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> административного правонарушения: 12.12.2013.

Место совершения директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> административного правонарушения: ул. Косарева, 1А, оф. 14, г. Челябинск, 454108.

Факт совершения административного правонарушения директором ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> подтверждается протоколом по делу № 90-14.32ч.1/17 об административном правонарушении, решением по делу № 16-07/16, а также другими материалами дела.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.32 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 № 16-07/16, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 5374/07 от 12.05.2017, 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 статьей 14.32 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 № 16-07/16, которым установлен факт нарушения
антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 12 мая 2016
года, соответственно, срок давности привлечения к административной
ответственности директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> на момент вынесения
настоящего постановления не истек.

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

П О С Т А Н О В И Л :

1. Признать директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> виновным в совершении
административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32
КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 17.04.2017 N 74-ФЗ), ранее частью 1 статьи
14.32 КоАП РФ (в ред. Федеральных законов от 06.12.2011 N 404-ФЗ, от 02.11.2013 N
285-ФЗ).

2. Привлечь директора ООО Фирма «Ангел Плюс» <...> к административной
ответственности по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от
17.04.2017 N 74-ФЗ) 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 7570100 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.

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 настоящей 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.