<…>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № А172-14.9/19

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

«09» августа 2019 года г. Красноярск

ВрИО руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю <…>, рассмотрев дело № А172-14.9/19 об административном правонарушении, возбужденное в отношении <…>, замещающего должность заместителя руководителя Департамента градостроительства Администрации г. Красноярска, о совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации,

в присутствии <…>,

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении

является решение Комиссии Красноярского УФАС России от 01.11.2018 по делу № 101-15-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией по рассмотрению указанного дела установлены следующие обстоятельства.

Порядок размещения временных сооружений, являющих нестационарными торговыми объектами, определен статьей 10 Федерального закона от 28.12.2009 № 381 – ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее по тексту – ФЗ «О регулировании торговой деятельности»).

Размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, 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 (часть 1 статьи 10 ФЗ «О регулировании торговой деятельности).

Как указано в части 3 статьи 10 ФЗ «О регулировании торговой деятельности» схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

При этом необходимо принимать во внимание закрепленные законодателем дефиниции «торговый объект» и «нестационарный торговый объект».

Под торговым объектом понимается здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров (пункт 4 статьи 2 ФЗ «О регулировании торговой деятельности»).

Нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение (пункт 6 статьи 2 ФЗ «О регулировании торговой деятельности»).

Таким образом, юридически значимым для размещения нестационарного торгового объекта является включение соответствующего объекта в схему размещения нестационарных торговых объектов.

Нормативно – правовым актом, регулирующим порядок размещения временных сооружений, в том числе нестационарных торговых объектов, на территории г.Красноярска является Положение о порядке размещения временных сооружений на территории г.Красноярска, утвержденное постановлением Администрации г.Красноярска от 27.11.2014 № 809 (далее по тексту – Положение).

Под временными сооружениями в Положении понимаются сборно-разборные сооружения, не связанные прочно с земельным участком, вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, перемещение которых возможно без несоразмерного ущерба их назначению, в том числе нестационарные торговые объекты (пункт 2 Положения).

Из абзаца 3 пункта 3 Положения следует, что размещение нестационарных торговых объектов осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на территории города Красноярска.

Как следует из пункта 13 Положения, включение нестационарного торгового объекта в соответствующую схему, носит, по отношению к обращению в уполномоченный орган Администрации г. Красноярска за выдачей разрешения на размещение временного сооружения, предварительный характер и является обязательным, поскольку отсутствие нестационарного торгового объекта в схеме размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Красноярска представляет собой самостоятельное основание для отказа в размещении временного сооружения (подпункт 2 пункта 9 Положения).

Таким образом, как ФЗ «О регулировании торговой деятельности», так и Положение ставят размещение временного сооружения в зависимость от включения такого сооружения в схему размещения временных нестационарных торговых объектов.

Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории города Красноярска утверждена постановлением Администрации г. Красноярска от 27.11.2012 № 595 (далее по тексту – Схема размещения).

При проведении внеплановой выездной проверки в отношении МАУ «ЦРСП» инспекция Красноярского УФАС России (приказ о проведении проверки № 224 от 22.08.2017) установила, что между учреждением и несколькими хозяйствующими субъектами заключены договоры лизинга, объектом которых являются временные сооружения. Затем, данные временные сооружения по договорам аренды предоставляются иным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с условиями данных договоров лизинга физические и юридические лица, выступающие в роли лизингодателя, приобретали в свою собственность (путем самостоятельного определения продавца) и передавали за плату во временное владение и пользование МАУ «ЦРСП» (лизингополучатель) имущество. Такое имущество определено в приложении №1 к указанным договорам. Место установки имущества во всех случаях – о. Татышев.

Согласно условиям вышеуказанных договоров аренды МАУ «ЦРСП» (арендодатель) обязуется предоставить физическим и юридическим лицам, выступающим в роли арендаторов во временное пользование имущество для использования в целях осуществления розничной продажи продовольственных товаров. Такое имущество определено в приложении №1 к указанным договорам, при этом оно также является имуществом и по договорам лизинга. Согласно пункту 1.4 вышеуказанных договоров аренды арендодатель владеет имуществом на основании договора лизинга.

Из Схемы размещения было установлено, что на момент выдачи предупреждения

Администрации г.Красноярска в Схему на о.Татышев включены 11 нестационарных торговых объектов. При этом срок размещения ни одного из них не соответствовал сроку размещения временных сооружений, размещенных в результате заключения договоров лизинга между МАУ «ЦРСП» и контрагентами по договорам. Последние изменения в Схему (на момент выдачи предупреждения, послужившего основанием для возбуждения дела) были внесены постановлением Администрации г.Красноярска от 29.12.2017 № 858 и вступили в силу с 13.01.2018.

Кроме того, решением Арбитражного суда Красноярского края от 30.10.2018 по делу № А33-20978/2018 в удовлетворении заявления Администрации г. Красноярска о признании недействительным предупреждения Красноярского УФАС России от 07.05.2018, неисполнение которого послужило основанием для возбуждения дела № 101-15-18, отказано.

На основании изложенного Комиссия по рассмотрению дела № 101-15-18 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

На о.Татышев МАУ «ЦРСП» были размещены временные сооружения, не включенные в Схему размещения, при том, как уже отмечалось выше, юридически значимым для размещения нестационарного сооружения является именно наличие его в Схеме.

Следовательно, нестационарные торговые объекты были размещены МАУ «ЦРСП» на о.Татышев незаконно.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу что бездействие Администрации г.Красноярска, выражающееся в непринятии мер по контролю за размещением нестационарных торговых объектов на территории о.Татышев, представляет собой нарушение запрета, предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку МАУ «ЦРСП» ввиду такого бездействия оказалось поставлено в преимущественное положение по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими размещение временных сооружений на территории г.Красноярска.

Исходя из вышеизложенной совокупности обстоятельств, Комиссия пришла к выводу о том, что Администрацией г.Красноярска было допущено нарушение запрета, установленного пунктом 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Решение антимонопольного органа по указанному делу в установленном законом порядке не обжаловалось.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении является решение Комиссии Красноярского УФАС России от 01.11.2018 по делу № 101-15-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

Нарушение запретов, предусмотренных статьей 15 ФЗ «О защите конкуренции» представляет собой административное правонарушение, ответственность за

совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП.

С целью определения ответственного за допущенное нарушение должностного лица в адрес Администрации г.Красноярска был направлен запрос о предоставлении информации (исх.№ 21051 от 24.12.2018).

Согласно ответу Администрации на указанный запрос (вх.№ 705 от 18.01.2019), должностным лицом, ответственным за осуществление контроля за размещением временных сооружений на территории г.Красноярска является заместитель руководителя -начальник отдела временных сооружений Департамента градостроительства Администрации г.Красноярска.

Указанную должность с 01.03.2018 занимает <…>.

<…> как заместитель руководителя - начальник отдела временных сооружений Департамента градостроительства Администрации г. Красноярска, в своей деятельности руководствуется должностной инструкцией, утвержденной и.о. руководителя Департамента градостроительства Администрации г.Красноярск <…> 21.02.2018.

Согласно указанной должностной инструкции заместитель руководителя - начальник отдела временных сооружений Департамента градостроительства Администрации г.Красноярска имеет полномочия по внесению предложений по внесению изменений в схему размещения нестационарных торговых объектов и схему размещения временных сооружений города, готовит проекты правовых актов администрации города по размещению и продлению сроков размещения временных сооружений (пункт 2.9), рассматривает заявления и предложения физических и юридических лиц по вопросам, входящим в компетенцию отдела, принимает необходимые меры (пункт 2.13), участвует в подготовке проектов правовых актов администрации города, проектов управленческих и иных решений по вопросам, связанным с размещением (продлением срока размещения) временных сооружений, иным вопросам, входящим в компетенцию отдела (пункт 2.16).

Согласно пунктам 5.1, 5.2 должностной инструкции за ненадлежащее исполнение должностных обязанностей заместитель руководителя - начальник отдела временных сооружений Департамента градостроительства Администрации г.Красноярска несет, в том числе, административную ответственность.

Учитывая изложенное, в адрес <…> по адресу регистрации и адресу места работы было направлено уведомление о составлении протокола и необходимости личной явки либо обеспечения явки защитника для составления протокола об административном правонарушении (исх. № 2564 от 21.02.2019). Указанное уведомление было получено, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления 80084532326698, 80084532326704, списком внутренних почтовых отправлений Красноярского УФАС России № 34 от 22.02.2019.

На составление протокола об административном правонарушении <…> явился лично, с вменяемым правонарушением не согласился.

Определением от 21.03.2019 дело № А172-14.9/19 назначено к рассмотрению на 04.04.2019.

Определением от 04.04.2019 рассмотрение настоящего дела отложено на 13.05.2019 в связи с удовлетворением ходатайства <…>, срок рассмотрения дела продлен до 13.05.2019.

Определением от 13.05.2019 рассмотрение дела отложено на 11.06.2019 в связи с необходимостью дополнительного исследования материалов дела, срок рассмотрения дела продлен до 13.06.2019.

Определением от 11.06.2019 рассмотрение дела отложено на 12.07.2019, срок рассмотрения дела продлен до 12.07.2019.

Определением от 12.07.2019 рассмотрение дело отложено на 09.08.2019, срок рассмотрения дела продлен до 11.08.2019.

09.08.2019 дело рассмотрено в присутствии <…>.

<…> с вменяемым правонарушением не согласился по основаниям, изложенным в письменных пояснениях по делу, считает, что не является надлежащим должностным лицом, ответственным за действия Администрации города Красноярска, признанные нарушающими антимонопольное законодательство .

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, заслушав <…>, прихожу к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, прихожу к выводу о том, что в данном случае <…> не является субъектом нарушения части 1 статьи 14.32 КоАП РФ – должностным лицом, ответственным за вмененное администрации г. Красноярска вышеуказанное нарушение пункта 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 12 Положения № 809 органы, уполномоченные осуществлять муниципальный земельный контроль, выявляют факты размещения временных сооружений с нарушением требований настоящего Положения, факты размещения временных сооружений, срок размещения которых истек. Порядок взаимодействия органов администрации города Красноярска при выявлении указанных фактов определяется правовыми актами города.

Порядок выявления и демонтажа временных сооружений, размещенных с нарушением Положения № 809 определен Постановлением Администрации г. Красноярска от 12.09.2013 № 471 (далее по тексту – Порядок № 471).

Согласно пункту 2 Порядка № 471 выявление объектов осуществляется департаментом градостроительства администрации города Красноярска, департаментом муниципального имущества и земельных отношений администрации города Красноярска, администрациями районов в городе Красноярске в ходе исполнения возложенных на них задач и функций.

Компетенция названных подразделений Администрации г.Красноярска разграничена Регламентом взаимодействия органов администрации города Красноярска при выявлении самовольного размещения объектов на территории города Красноярска (утверждено Распоряжением Администрации г.Красноярска от 05.07.2011 № 90-р), согласно которому при выявлении временных сооружений

соответствующие сведения об объекте должны быть направлены в администрацию соответствующего района г.Красноярска.

Пунктом 2.2.2 Положения об администрации района в г.Красноярске (утверждено Распоряжением Администрации г.Красноярска от 26.02.2007 № 46-р) определено, что в сфере землепользования районная администрация выявляет самовольные постройки и временные сооружения, размещенные с нарушением требований установленного законодательством порядка либо срок размещения которых истек.

Таким образом, приведенные нормы права свидетельствуют о том, что контроль за размещением временных сооружений возложен на администрации районов г.Красноярска.

В этой связи, в должностные обязанности <…> не входит осуществление непосредственного контроля за размещением временных сооружений на территории г.Красноярска, следовательно, вменяемое административное правонарушение не могло быть им совершено.

Вышеуказанные обстоятельства не подтверждают с достоверностью нарушение <…> антимонопольного законодательства, законодательства об административных правонарушениях.

Таким образом, в настоящем деле имеются неустранимые сомнения, которые трактуются в силу части 4 статьи 1.5 КоАП в пользу лица, привлекаемого к административной ответственности.

Учитывая данное обстоятельство, прихожу к выводу о возможности прекращения производства по делу в отношении <…> по основанию части 4 статьи 1.5 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии обстоятельств, указанных в статье 24.5. КоАП, в том числе: отсутствие состава административного правонарушения.

Отсутствие состава административного правонарушения является безусловным основанием для прекращения производства по делу.

В действиях <…> отсутствует состав (субъективная сторона) вменяемого административного правонарушения.

Отсутствие состава административного правонарушения является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП.

Следовательно, производство по настоящему делу подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения в бездействии <…>.

На основании изложенного и, руководствуясь статьями 1.2; 1.4; 1.5; 1.7; 2.1-2.4; 2.6; 3.1-3.5; 4.1-4.5; 14.9, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № А172-14.9/19, возбужденного в отношении <…>, в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения.

Резолютивная часть постановления по делу № А172-14.9/19 оглашена по окончании рассмотрения дела 09.08.2019.

Настоящее постановление может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела.

ВрИО руководителя управления <…>