

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 76-7.32.4ч.10/17

об административном правонарушении

15 декабря 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № 76-7.32.4ч.10/17 от 01.11.2017 об административном правонарушении и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного начальником отдела контроля торгов и органов власти Челябинского УФАС России <...>, в отношении Главы Карабашского городского округа Челябинской области (далее – Глава округа) <...>, _____ года рождения, место рождения:

зарегистрирован по адресу: _____,

паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан: _____, дата выдачи:

_____, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отсутствие <...>., **в присутствии <...>., представителя по доверенности (от 22.02.2017 № 704) которым 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 (протокол № 76-7.32.4ч.10/17 от 01.11.2017 исх. № 14148/07 от 01.11.2017, определение о продлении срока рассмотрения дела № 76-7.32.4ч.10/17 об административном правонарушении и о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 76-7.32.4ч.10/17 от 01.11.2017 исх. № 14212/07 от 01.11.2017), и исследовав материалы настоящего дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Согласно Распоряжению Администрации Карабашского городского округа

Челябинской области от 28.12.2015 № 2255 <...> вступил в должность Главы округа с 28.12.2015.

Глава городского округа является высшим должностным лицом городского округа, работающим на постоянной основе и наделенным Уставом, утвержденным решением Совета депутатов Карабашского городского округа от 20 ноября 2008 г. № 599 (далее – Устав), в соответствии с федеральным законом собственными полномочиями по решению вопросов местного значения (пункт 1 статьи 36 Устава).

В соответствии с пунктом 1 статьи 37 Устава Глава городского округа обеспечивает осуществление органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения и отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Челябинской области (подпункт 3.1).

Глава городского округа возглавляет администрацию городского округа, руководит ею (пункт 5 статьи 36 Устава).

Исполняя полномочия главы администрации городского округа, глава городского округа в пределах своих полномочий, установленных федеральными законами, законами Челябинской области, настоящим Уставом и решениями Собрания депутатов городского округа, издает постановления администрации городского округа по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Челябинской области, а также распоряжения администрации городского округа по вопросам организации работы администрации городского округа (пункт 8 статьи 36 Устава).

Таким образом, Глава округа <...> несет ответственность за выполнение возложенных на Главу Карабашского городского округа полномочий.

<...>., исполняя полномочия Главы округа 07.04.2017 утвердил аукционную документацию по организации и проведению открытого аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков, расположенных в границах Карабашского городского округа, государственная собственность на которые не разграничена с кадастровыми номерами 74:29:0801002:55 (Лот № 1), 74:29:0801002:54 (Лот № 2) (далее – Земельные участки), извещение № 050517/0236086/01 (далее – Аукцион, торги).

Путем утверждения документации об Аукционе <...>. совершены действия, которые привели к нарушению установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, ввиду следующего.

Порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, регулируется статьями 39.11, 39.12 ЗК РФ.

Постановлением Администрации Карабашского городского округа от 07.04.2017 № 279 «О проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков, расположенных на территории Карабашского городского округа, государственная собственность на которые не разграничена» (далее – Постановление № 279) принято решение о проведении Аукциона.

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, 10.05.2017 размещено извещение о проведении торгов.

В соответствии с извещением о проведении торгов, дата начала приема заявок на участие в торгах – 12.05.2017, дата окончания приема заявок на участие в торгах – 13.06.2017, дата проведения Аукциона – 19.06.2017.

Начальная цена Лота № 1 составляет 756 рублей. Начальная цена Лота № 2 составляет 701 рубль.

1. В соответствии с пунктом 9 статьи 39.12 ЗК РФ организатор аукциона ведет протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, который должен содержать сведения о заявителях, допущенных к участию в аукционе и признанных участниками аукциона, датах подачи заявок, внесенных задатках, а также сведения о заявителях, не допущенных к участию в аукционе, с указанием причин отказа в допуске к участию в нем. Заявитель, признанный участником аукциона, становится участником аукциона с даты подписания организатором аукциона протокола рассмотрения заявок. Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе подписывается организатором аукциона не позднее чем в течение одного дня со дня их рассмотрения и размещается на официальном сайте не позднее чем на следующий день после дня подписания протокола.

Согласно пункту 16 статьи 39.12 ЗК РФ протокол о результатах аукциона размещается на официальном сайте в течение одного рабочего дня со дня подписания данного протокола.

Однако протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 14.06.2017 и протокол о результатах Аукциона от 20.06.2017 не размещены на официальном сайте торгов – www.torgi.gov.ru.

Действия Главы округа <...> по неразмещению протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 14.06.2017 и протокола о результатах

Аукциона от 20.06.2017 на официальном сайте нарушают порядок проведения торгов, установленный пунктами 9, 16 статьи 39.12 ЗК РФ.

2. Условия договора, заключенного по результатам торгов в случае, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если это изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом (пункт 8 статьи 448 ГК РФ).

Согласно пункту 16 статьи 39.11 ЗК РФ по результатам аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, определяется ежегодный размер арендной платы.

Согласно пункту 3.4 проекта договора аренды земельного участка, собственность на который не разграничена, размер арендной платы изменяется Арендодателем в одностороннем порядке в случаях:

-изменения кадастровой стоимости земельного участка;

-вступления в силу нормативных правовых актов Российской Федерации и Челябинской области, муниципальных правовых актов, влекущих изменение размера арендной платы, в том числе устанавливающих значения коэффициентов, применяемых при определении размера арендной платы;

- в случае изменения разрешенного использования земельного участка в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Пунктом 4.2.4 проекта договора аренды установлено, что арендодатель обязуется своевременно производить перерасчет арендной платы и информировать об этом Арендатора.

Цена договора – ежегодный размер арендной платы является существенным условием договора (пункт 12 статьи 22 ЗК РФ).

Следовательно, установление в проекте договора аренды земельного участка возможности изменения арендной платы за земельный участок, внесения изменений и уточнений в случае изменения законодательства Российской Федерации, могут повлиять на условия договора, имеющие существенное значение и не соответствуют пункту 8 статьи 448 ГК РФ, пункту 16 статьи 39.11 ЗК РФ.

Также согласно пункту 4.1.3 проекта договора арендодатель имеет право вносить по согласованию с Арендатором в Договор необходимые изменения и уточнения в случае изменения законодательства Российской Федерации,

что также не соответствует пункту 8 статьи 448 ГК РФ, поскольку может повлиять на условия договора, имеющие существенное значение.

Таким образом, действия Главы округа <...> по утверждению документации об Аукционе, неотъемлемой частью которой является проект договора аренды земельного участка, где установлена возможность изменения арендной платы за земельный участок, внесения изменений и уточнений в случае изменения законодательства Российской Федерации, которые могут повлиять на условия договора, имеющие существенное значение, нарушают порядок проведения торгов, установленный пунктом 8 статьи 448 ГК РФ, пунктом 16 статьи 39.11 ЗК РФ.

3. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом (пункт 7 статьи 448 ГК РФ).

Однако проект договора аренды земельного участка содержит такие условия как:

- в случае передачи Участка в субаренду размер арендной платы в пределах срока субаренды определяется в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации об оценочной деятельности, но не может быть ниже размера арендной платы по настоящему Договору (пункт 3.6);

- арендатор имеет право с согласия Арендодателя сдавать Участок в субаренду, а также передавать свои права и обязанности по Договору третьим лицам в пределах срока действия Договора (4.3.2).

Таким образом, проектом договора аренды земельного участка установлена возможность передачи земельного участка в субаренду, а также уступки права, что не допускается действующим законодательством.

Таким образом, действия Главы округа <...> по утверждению документации об Аукционе, неотъемлемой частью которой является проект договора аренды земельного участка, где установлена возможность передачи земельного участка в субаренду, а также уступки права, нарушают порядок проведения торгов, установленный пунктом 7 статьи 448 ГК РФ.

4. В соответствии с пунктом 22 статьи 39.11 ЗК РФ обязательным приложением к размещенному на официальном сайте извещению о проведении аукциона является проект договора купли-продажи или

проект договора аренды земельного участка.

Следовательно, ввиду проведения Аукциона по нескольким лотам в документации о проведении Аукциона должны содержаться проекты договоров аренды на каждый земельный участок, являющийся предметом соответствующего лота Аукциона.

Однако к документации приложен только один договор аренды земельного участка, государственная собственность на который не разграничена.

Действия Главы округа <...> по размещению в сети Интернет на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru проекта договора аренды по каждому земельному участку, являющемуся предметом Аукциона (Лот № 1, Лот № 2), нарушают порядок проведения торгов, установленный пунктом 22 статьи 39.11 ЗК РФ.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к указанной статье, под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.4 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

На рассмотрение настоящего дела <...>, извещенный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела не явился, заявив ходатайство о применении малозначительности и объявлении устного замечания, ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (ходатайство о рассмотрении административного дела в его отсутствие от 14.12.2017 № 6524), иных ходатайств и отводов не заявлял, пояснений не представил.

Представитель <...> по доверенности – <...>. ходатайств и отводов не заявила, пояснений не представила.

Объектом правонарушения по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляют нарушения порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Объективная сторона правонарушения, совершенного Главой округа <...>, выразилась в нарушении указанным должностным лицом предусмотренных пунктами 16, 22 статьи 39.11, пунктами 9, 16 статьи 39.12 ЗК РФ, пунктами 7, 8 статьи 448 ГК РФ требований при организации и проведении торгов.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

С субъективной стороны правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Вина Главы округа <...> выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при утверждении документации об Аукционе, не соответствующей требованиям действующего законодательства, а также по

неразмещению в сети Интернет на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 14.06.2017 и протокола о результатах Аукциона от 20.06.2017, а также проекта договора аренды по каждому земельному участку, являющемуся предметом Аукциона.

При утверждении документации об Аукционе, Глава округа <...> должен был исследовать вопрос о соответствии подписываемого документа требованиям действующего законодательства.

<...> при утверждении документации об Аукционе должен был принять все возможные меры по недопущению нарушения, в том числе мог высказать возражения, отказаться от подписания (утверждения), принять меры по приведению ее в соответствие с требованиями действующего законодательства и т.д.

В материалы дела об административном правонарушении документов и сведений, подтверждающих, что <...> были приняты возможные меры по недопущению нарушения, не представлено.

Утверждение документации об Аукционе, не соответствующей требованиям действующего законодательства, неразмещение в сети Интернет на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 14.06.2017 и протокола о результатах Аукциона от 20.06.2017, а также проекта договора аренды по каждому земельному участку, являющемуся предметом Аукциона привело к нарушению порядка организации и проведения Аукциона.

Таким образом, Глава округа <...> в силу возложенных на него обязанностей должен был осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, мог предвидеть наступление вредных последствий.

Исходя из изложенного, <...> несет ответственность за допущенное нарушение.

Таким образом, в действиях Главы округа <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при организации и проведении Аукциона ввиду утверждения документации об Аукционе, не соответствующей требованиям действующего законодательства, а также неразмещения в сети Интернет на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 14.06.2017 и протокола о результатах Аукциона от 20.06.2017, а также проекта договора аренды по каждому земельному участку, являющемуся предметом Аукциона, содержится состав административного правонарушения,

предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является: Челябинская область, г. Карабаш, ул. Металлургов, д. 3; временем совершения административного правонарушения – 07.04.2017, 10.05.2017, 16.06.2017, 22.06.2017.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 76-7.32.4ч.10/17 об административном правонарушении, документацией об Аукционе, а также другими материалами дела.

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, исполнение предписания, отсутствие достаточного опыта работы по проведению торгов, неверное понятие и трактовка закона, 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 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.

Комиссией Челябинского УФАС России принято решение по жалобе № 42-07-18.1/17, которым установлен факт нарушения порядка организации и проведения торгов (исх. № 8208/07 от 11.07.2017) (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 частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Датой совершения административного правонарушения является 07.04.2017, 10.05.2017, 16.06.2017, 22.06.2017, соответственно, срок давности привлечения к административной ответственности <...> на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Главу Карабашского городского округа Челябинской области <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Привлечь Главу Карабашского городского округа Челябинской области <...> к административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 3 000 (трех 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 75715000 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](#) указанной 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.