

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

25.04.2016

АП-12-2016/05

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) «<...>» в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-12-2016/05, возбужденного в отношении должностного лица Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 4 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Омской области» (далее – ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, Учреждение) – начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>»,

в отсутствие начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» («<...>»), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

в присутствии защитника «<...>» – «<...>» («<...>»),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив защитнику «<...>» – «<...>» права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением комиссии Омского УФАС России от 09.10.2015 по делу № 05/14-15 действия ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, выразившиеся в заключении договора безвозмездного пользования объекта нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области от 19.12.2013 № 349 с Федеральным государственным унитарным предприятием «Управление торговли Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Красноярскому краю» (далее – ФГУП «Управление торговли ГУФСИН») без проведения конкурсов или аукционов на право заключения данного договора, признаны нарушением статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Из материалов дела № 05/14-15 следует, что 19.12.2013 между ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области (далее – Ссудодатель) и ФГУП «Управление торговли ГУФСИН» (далее – Ссудополучатель), в соответствии с решением Федеральной службы исполнения наказаний (телеграмма ФСИН России от 21.10.2013 исх. № 05-

37262, Приказ ФСИН России от 11.11.2013 № 636 «Об объявлении решений коллегии Федеральной службы исполнения наказаний») заключен договор № 349 безвозмездного пользования недвижимым имуществом (далее – договор № 349 от 19.12.2013).

Предметом договора № 349 от 19.12.2013 является объект нежилого фонда – часть помещения штаба жилой зоны площадью 68,9 кв. м. (площадь помещения для хранения товаров – 48,9 кв. м.; площадь торгового помещения – 20 кв. м.), расположенного по адресу: Омская область, г. Исилькуль, ул. Луговая.

Содержанием договора является возложение на Ссудодателя обязанности по предоставлению Ссудополучателю в безвозмездное пользование вышеуказанного помещения (предмета договора) для использования в целях оказания услуг по торговому обслуживанию осуждённых, содержащихся в ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области (пункт 1.1 договора № 349 от 19.12.2013).

Ссудополучатель пользуется закрепленным за ним имуществом в соответствии и с условиями договора и действующим законодательством Российской Федерации (пункт 3.2.1 договора № 349 от 19.12.2013). Ссудополучатель не вправе передавать в какой бы то ни было форме, в том числе в качестве пая (доли) в уставной капитал коммерческих организаций, либо по договору о совместной деятельности, в аренду, в безвозмездное пользование, в собственность, в залог другим предприятиям, организациям, частным лицам и т.д. либо обременять его любыми другими способами без письменного согласия Ссудодателя (пункт 3.4.3 договора № 349 от 19.12.2013).

Срок действия договора установлен до 31.12.2018 (пункт 2.1 договора № 349 от 19.12.2013). Объект нежилого фонда передан Ссудополучателю по Акту приема-передачи, подписанного сторонами 25.12.2013.

В соответствии с правилами части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключениями случаев, предусмотренных указанной статьей.

Согласно части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 данной статьи, осуществляется заключение договоров безвозмездного пользования в отношении государственного имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным казенным учреждениям.

Согласно пункту 1 статьи 689 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Исходя из содержания пунктов 1.1, 3.1-3.4 договора № 349 от 19.12.2013, передача

имущества по акту приёма-передачи от ссудодателя к ссудополучателю рассматривается сторонами как акт исполнения договорных обязательств (таким образом, указанный договор считается заключённым с момента достижения их сторонами соглашения по всем существенным условиям договора). Договор № 349 от 19.12.2013 подписан уполномоченными лицами со стороны ссудодателя (ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, в лице начальника «<...>») и ссудополучателя (ФГУП «Управление торговли ГУФСИН», в лице директора «<...>»), достигшими согласия по всем существенным условиям (пункт 1 статьи 432 ГК РФ) и считается заключённым.

Указанный выше договор заключен без проведения торгов (конкурсов или аукционов).

Заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества без проведения торгов допускается в случаях предоставления указанных прав на такое имущество в порядке исключений, предусмотренных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, основания для заключения договора № 349 от 19.12.2013 без проведения торгов, предусмотренных пунктами 1-16 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

Таким образом, действия, указанные в пункте 1 резолютивной части решения от 09.10.2015 по делу № 05/14-15, признанные нарушением статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, совершены 19.12.2013 начальником ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>», являющимся должностным лицом в понятии статьи 2.4 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 14.9 КоАП РФ (в редакции, действующей в период осуществления начальником ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области вышеупомянутых действий) *за действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ, установлена административная ответственность должностных лиц.*

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

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу статьи 7 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» территориальные органы уголовно-исполнительной системы осуществляют руководство подведомственными учреждениями, исполняющими наказания, а также специальными подразделениями уголовно-исполнительной системы по конвоированию. Они являются юридическими лицами и в порядке, предусмотренном статьей 11 настоящего Закона, владеют, распоряжаются и пользуются закрепленным за ними имуществом.

ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области является подведомственным учреждением территориального федерального органа исполнительной власти (УФСИН России по Омской области), осуществляющим правоприменительные функции, функции по контролю и надзору в сфере исполнения уголовных наказаний в отношении осужденных, функции по содержанию лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, и подсудимых, находящихся по стражей, их охране и конвоированию.

Согласно приказу УФСИН России по Омской области от 30.03.2012 № 135-лс «<...>» назначен на должность начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области.

В соответствии с пунктом 4.1 Устава ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области управление учреждением осуществляют ФСИН России, УФСИН России по Омской области и руководство Учреждения (начальник, его заместители).

Непосредственное управление Учреждением в соответствии с законодательством Российской Федерации, ведомственными нормативными правовыми актами и настоящим Уставом осуществляет начальник Учреждения (пункт 4.4 Устава).

Согласно пункту 4.6 Устава начальник Учреждения, в том числе:

- осуществляет общее руководство деятельностью Учреждения, несет персональную ответственность за ее результаты;
- обладает правом первой подписи финансовых документов, заключения договоров, соглашений и контрактов, выдачи доверенностей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Действия ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, указанные в решении комиссии Омского УФАС России от 09.10.2015 по делу № 05/14-15 и признанные нарушением статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, осуществлены в срок исполнения «<...>» обязанностей по должности начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области.

Таким образом, указанные действия ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области

допущены по вине начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области.

Исходя из вышеизложенного, начальник ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>», в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ являясь должностным лицом, осуществив действия, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации (указаны в пункте 1 решения комиссии Омского УФАС России от 09.10.2015 по делу № 05/14-15), совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ состоит в осуществлении должностным лицом – начальником ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» в нарушение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, ограничивших конкуренцию действий (указаны в пункте 1 решения комиссии Омского УФАС России от 09.10.2015 по делу № 05/14-15).

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, произошло 19.12.2013 (время совершения данного административного правонарушения) по месту нахождения ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области: 646020, Омская область, г. Исилькуль, ул. Луговая, д. 27 (место совершения данного административного правонарушения).

По факту данного административного правонарушения должностным лицом Омского УФАС России – специалистом-экспертом отдела контроля органов власти «<...>» – 12.04.2016 составлен протокол об административном правонарушении № АП-12-2016/05 в отношении начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» («<...>»), совершившего административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Заверенная копия протокола об административном правонарушении № АП-12-2016/05 вручена защитнику «<...>» – «<...>» 12.04.2016.

В рамках дела об административном правонарушении № АП-12-2016/05 «<...>» представлены письменные пояснения, из которых следует, что действия по передаче помещений магазина ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области в безвозмездное пользование ФГУП «Управление торговли ГУФСИН» совершены на основании указания вышестоящего органа – ФСИН России.

В соответствии с частью 6 статьи 11 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» здания и сооружения всех видов собственности, расположенные на территориях учреждений, исполняющих наказания, и федеральных государственных унитарных предприятий уголовно-исполнительной системы используются для выполнения задач, стоящих перед уголовно-исполнительной системой. К таким помещениям относятся и помещения магазина ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, более того данные помещения расположены на охраняемой территории в жилой зоне исправительного учреждения. Перемещение лиц и товарно-материальных ценностей на такой территории существенно ограничено и осуществляется в соответствии с нормативными актами Минюста России, устанавливающими Правила внутреннего распорядка и организацию охраны исправительных учреждений, и по разрешению администрации исправительного учреждения. Таким образом,

переданные помещения не могли использоваться в свободном гражданском обороте для осуществления предпринимательской либо иной деятельности неограниченного круга физических и юридических лиц. Передача помещений в безвозмездное пользование ФГУП «Управление торговли ГУФСИН» формально нарушает положения пункта 5 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, но фактически не является действием, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности.

Помещения магазина ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области, переданные в безвозмездное ФГУП «Управление торговли ГУФСИН», не были и не могли быть востребованы неограниченным кругом физических или юридических лиц.

Начальник ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» с вменяемым ему административным правонарушением не согласился. Вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, не признает.

При рассмотрении 25.04.2016 дела об административном правонарушении № АП-12-2016/05 учтено, что «<...>», являясь должностным лицом, имел возможность не нарушать нормы Закона о защите конкуренции, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица состоит в несоблюдении предусмотренных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции запретов на осуществление действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, и не принятии зависящих от него мер по их соблюдению.

Вина должностного лица – начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» – в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается решением от 09.10.2015 по делу № 05/14-15, а также следующими доказательствами:

- договором от 19.12.2013 № 349;
- Уставом ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области;
- приказом УФСИН России по Омской области от 30.03.2012 № 135-лс «О назначении Спирко С.А.»;
- протоколом об административном правонарушении № АП-12-2016/05.

Доказательства того, что должностным лицом – начальником ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» – были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

За правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ (в редакции, действующей в период осуществления ФКУ ИК-4 УФСИН

России по Омской области действий, указанных в пункте в пункте 1 решения комиссии Омского УФАС России от 09.10.2015 по делу № 05/14-15), для должностных лиц установлена следующая санкция:

«административный штраф в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей».

В силу части 2 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа не может быть менее ста рублей.

Согласно статьям 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются также характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания начальнику ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» учтены характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело, находит в действиях начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» обстоятельство, смягчающие административную ответственность, предусмотренное частью 1 данной статьи: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение. Данное обстоятельство учтено при назначении административного наказания.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>», не установлено.

Согласно части 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьей 14.9 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации, то есть с 09.10.2015 и постановление по делу об административном правонарушении может быть вынесено в течение года с указанной даты.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, 4.5 КоАП РФ, Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированным в Минюсте РФ 24.08.2015 № 38653,

ПО С Т А Н О В И Л А:

1. Признать начальника ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» («<...>») виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за

которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Назначить начальнику ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области «<...>» административное наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 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 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В силу части 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по следующим реквизитам:**

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-12-2016/05.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

«<...>»