

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

30.05.2018
05/38-2018

АП-05-

Руководитель 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 постановление прокуратуры Тюкалинского района о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 15.05.2018 в отношении должностного лица – главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...>, совершившего административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...> года рождения, паспорт <...>, зарегистрированного по адресу: <...>, действующего на основании распоряжения главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области от 22.12.2016 № 434 «О вступлении в должность», решения Совета депутатов Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области от 22.12.2016 № 47;

в присутствии <...> – старшего помощника Тюкалинского межрайонного прокурора Омской области (удостоверение <...>),

УСТАНОВИЛ:

Тюкалинской межрайонной прокуратурой Омской области (далее – Прокуратура) проведена проверка соблюдения Администрацией Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области (далее – Администрация поселения) законодательства о муниципальной собственности, по результатам которой Тюкалинским межрайонным прокурором 15.05.2018 вынесено постановление о

возбуждении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица – главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление Тюкалинского межрайонного прокурора направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – главы Администрации Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...>.

Временно исполняющим обязанности руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 22.05.2018 № АП-05-05/38-2018.

Прокуратурой установлено, что Администрацией поселения 17.08.2017 на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru размещено извещение № 170817/0153096/01 о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества (далее – Конкурс) и конкурсная документация, утвержденная распоряжением Главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района от 09.08.2017 № 261. В состав конкурсных лотов включен лот № 2:

- водопровод к объектам образования, кадастровый (или условный) номер <...> :38:000000:698, назначение: сооружения водозаборные, протяженность 2350,0000 м. Адрес (местоположение): Омская область, Тюкалинский район, г. Тюкалинск, от скважины водозабора по пер. Депутатскому, по ул. Калинина, ул. Коммунистическая;
- водопровод, кадастровый (или условный) номер <...> :38:012406:259, назначение: сооружения водозаборные, протяженность 50,0000 м. Адрес (местоположение): Омская область, Тюкалинский район, г. Тюкалинск, водопровод к объектам образования от скважины водозабора по пер. Депутатскому, по ул. Калинина, ул. Коммунистическая.

Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ № 67).

Особенности проведения торгов на право заключения договоров аренды централизованных систем водоснабжения и (или) их объектов, находящихся в государственной или муниципальной собственности установлены Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении).

В соответствии с пунктом 40.1 Приказа № 67 при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения конкурсная документация формируется в соответствии со статьей 41.1 Закона о водоснабжении.

Согласно части 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 указанной статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Из содержания части 8 статьи 41.1 Закона о водоснабжении следует, что конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и должна содержать следующие сведения:

- плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности;
- значения долгосрочных параметров регулирования тарифов в соответствии с частью 14 настоящей статьи;
- объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия такого договора аренды;
- цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз цен на срок действия договора аренды;
- потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в год, предшествующий первому году действия договора аренды (по каждому используемому энергетическому ресурсу);
- величину неподконтрольных расходов, определенную в соответствии с основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации, за исключением расходов на энергетические ресурсы, арендной платы и налога на прибыль организаций;

- предельные (минимальные и (или) максимальные) значения предусмотренных частью 12 настоящей статьи критериев конкурса;
- предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки арендатора от осуществления регулируемых видов деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения по отношению к каждому предыдущему году;
- один из методов регулирования тарифов, предусмотренных частью 13 настоящей статьи;
- величину арендной платы;
- размер задатка;
- сумму, на которую победителем конкурса должна быть предоставлена банковская гарантия, обеспечивающая исполнение обязательств арендатора перед арендодателем по договору аренды, а также обязательства арендатора перед арендодателем по договору аренды, надлежащее исполнение которых обеспечивается указанной банковской гарантией (за исключением обязательств, предусмотренных пунктами 6-8 части 1 статьи 41.3 настоящего Федерального закона);
- иные цены, величины, значения, параметры, использование которых для расчета тарифов предусмотрено основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации;
- копию отчета о техническом обследовании передаваемого арендатору по договору аренды имущества;
- копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого арендатору по договору аренды имущества, в случае осуществления этой организацией эксплуатации данного имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и исполнения обязанности по ведению бухгалтерского учета в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете;
- требования к указанным в части 24 настоящей статьи договорам поставки электрической энергии, а также к банковским гарантиям, предоставляемым в качестве обеспечения исполнения обязательств по оплате по указанным договорам, в том числе суммы, на которые должны быть выданы банковские гарантии, и срок их действия.

Из содержания части 14 статьи 41.1 Закона о водоснабжении следует, что в конкурсной документации также устанавливаются по согласованию с органом регулирования тарифов следующие долгосрочные параметры регулирования тарифов:

- 1) размер инвестированного капитала, срок возврата инвестированного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод доходности инвестированного капитала;
- 2) иные долгосрочные параметры регулирования тарифов для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов, которые установлены основами ценообразования в сфере

водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации, и не являются критериями конкурса в соответствии с частью 15 настоящей статьи.

Согласно части 9 статьи 41.1 Закона о водоснабжении при размещении информации о проведении торгов наряду с конкурсной документацией на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru подлежат размещению копии предложений об установлении тарифов, поданных в органы регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения за три последних отчетных периода организацией, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого арендатору по договору аренды имущества, в случае наличия данных предложений.

Прокуратурой установлено, что Администрацией поселения не размещены предложения об установлении тарифов, поданные в органы регулирования тарифов за три последних отчетных периода – ООО <...>, осуществляющего регулируемую деятельность в сфере водоснабжения на территории Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области с использованием передаваемого в аренду имущества.

В соответствии с частью 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении в случае, если права владения и (или) пользования объектами и (или) системами, указанными в части 1 настоящей статьи, передаются по договору аренды или по концессионному соглашению, указанные системы и (или) объекты подлежат обязательному техническому обследованию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. Результаты технического обследования указываются в конкурсной документации.

Вместе с тем, в нарушение части 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении Администрацией поселения не проведено техническое обследование объектов централизованной системы водоснабжения, включенных в состав конкурсного лота № 2, указанная информация не указана в конкурсной документации.

Согласно пункту 77.1 Приказа № 67 при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения критерии конкурса формируются в соответствии со статьей 41.1 Закона о водоснабжении, при этом параметры критериев конкурса, предусмотренные пунктом 78 Приказа № 67, не устанавливаются.

В соответствии с частью 12 статьи 41.1 Закона о водоснабжении в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи;
- долгосрочные параметры регулирования тарифов в соответствии с

частью 15 настоящей статьи.

Прокуратурой установлено, что в конкурсной документации в качестве критериев Конкурса установлены общие параметры – размер платы по договору аренды, критерии конкурса, предусмотренные частью 12 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в документации о проведении Конкурса не установлены.

Таким образом, размещенная на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru документация о проведении Конкурса не соответствует требованиям статьи 41.1 Закона о водоснабжении, Приказу № 67.

Из материалов административного дела следует, что распоряжение от 09.08.2017 № 261 «О проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества Тюкалинского городского поселения» утверждено главой Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...>.

Нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества влечет административную ответственность по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ (за исключением случаев, предусмотренных частями 1-9 статьи 7.32.4 КоАП РФ и статьями 7.29-7.32 и 7.32.3 КоАП РФ).

Вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ <...> признал.

Указанное в постановлении от 15.05.2018 нарушение, по мнению Прокуратуры, содержит состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Рассмотрев представленные материалы дела об административном правонарушении, должностное лицо Омского УФАС России установило следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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.

В соответствии с распоряжением главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области от 22.12.2016 № 434 «О вступлении в должность» <...> назначен на должность главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района, в связи с чем, является должностным лицом, в том понятии, которое определено в примечании к статье 2.4 КоАП РФ – лицом, выполняющим организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции.

В силу статьи части 1 статьи 7 Устава Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области к вопросам местного значения относятся, в том числе владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области, организация в границах Тюкалинского городского поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Устава Глава городского поселения является высшим должностным лицом Тюкалинского городского поселения и наделяется собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Таким образом, действия, указанные в постановлении Прокуратуры района, признанные нарушением требований статьи 41.1 Закона о водоснабжении, Приказа № 67 осуществлены главой Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района, являющимся должностным лицом в понятии статьи 2.4 КоАП РФ.

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

Вина должностного лица – <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается следующими доказательствами:

- распоряжением главы Администрации Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области от 09.08.2017 № 261 «О проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества Тюкалинского городского поселения»;
- извещением о проведении торгов № 170817/0153096/01 размещено на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- конкурсной документацией;
- объяснением <...>;

- постановлением Прокуратуры о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 15.05.2018.

Таким образом, имеющиеся в деле № АП-05-05/38-2018 материалы свидетельствуют о том, что нарушение требований действующего законодательства произошло по вине должностного лица – главы Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...>.

При рассмотрении 30.05.2018 дела об административном правонарушении № АП-05-05/38-2018 учтено, что <...>, являясь должностным лицом, имел возможность не нарушать нормы действующего законодательства, однако не принял должных мер к их соблюдению, результатом чего явилось совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Доказательства того, что должностным лицом <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

Объективная сторона правонарушения выражается в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

Субъективная сторона данного правонарушения характеризуется тем, что должностное лицо должно было осознавать противоправность своего поведения по нарушению требований статьи 41.1 Закона о водоснабжении, Приказа № 67 и предвидеть возможность вредных последствий в виде наступления административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к ответственности за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.32.4 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Событие административного правонарушения произошло 17.08.2017 (дата опубликования извещения № 170817/0153096/01 о проведении Конкурса и конкурсной документации) (время совершения административного правонарушения).

Местом совершения административного правонарушения является – ул. Ленина, 28, г. Тюкалинск, Тюкалинский район.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение Администрацией поселения статьи 41.1

Закона о водоснабжении, Приказа № 67, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей.

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, признается раскаяние <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

При назначении административного наказания должностному лицу – главе Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...> учитываются характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного должностного лица, наличие одного вышеуказанного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность <...>.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на главу Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области <...> административного штрафа в минимальном размере, предусмотренном санкцией части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

1. Признать должностное лицо – главу Тюкалинского городского поселения

Тюкалинского муниципального района Омской области <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу <...> – административное наказание в виде административного штрафа в размере **3 000 (три тысячи) 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 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-05-05/38-2018.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

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 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.

В соответствии с частью 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.