

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/14.32-435/2020

21.01.2021г.

г. Горно-
Алтайск

ул. Ленина
226, стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол от 29.12.2020г. и материалы дела №004/04/14.32-435/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении главы Администрации МО «Шебалинский район» <...> по части 7 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в УФАС по РА (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2, 2 этаж) в отсутствие должностного лица <...>.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Сведения о надлежащем извещении о месте и времени рассмотрения настоящего дела должностного лица - главы МО «Шебалинский район» <...> имеются в материалах дела (вх. №95 от 13.01.2021г.).

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

По итогам рассмотрения дела № 004/01/16-331/2020 Комиссией УФАС по РА в действиях Администрации МО «Шебалинский район», МУП «Шебалинское ЖКХ», ООО «Жилкомсервис», ООО «Алтай-Теплосервис» и ООО «Тепловодресурс» установлено нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.06.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения и даче согласия 08.09.2020г. на передачу в аренду объектов тепло- и водоснабжения без проведения конкурентных процедур (решение Комиссии УФАС по РА №004/01/16-331/2020 от 27.11.2020г.).

В соответствии с частями 1, 3, 5, 33 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении), и частями 1, 3, 5, 33 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами тепло- и водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности и эксплуатации более 5 лет осуществляется исключительно на основании концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного Федерального закона. Порядок заключения концессионного соглашения установлен главой 3 Закона о концессионных соглашениях и Правилами 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, утвержденными Приказом ФАС России от 10.01.2010г. №67.

В ходе производства по делу установлено, что муниципальное имущество, переданное в аренду ООО «Жилкомсервис», ООО «Алтай-Теплосервис» и ООО «Тепловодресурс», имеет возраст более 5 лет. В связи с этим, заключение договоров аренды, а не концессионных соглашений, без проведения конкурентных процедур, противоречит требованиям части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях, части 3 статьи 28.1 Закона о

теплоснабжении, части 3 статьи 41.1 Закона о водоотведении.

Такие соглашения в силу части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» заключаются исключительно путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В силу пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между 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.

Таким образом, передача муниципального имущества, а именно объектов теплоснабжения, без проведения конкурентных процедур, предусмотренных законом, привела к ограничению конкуренции, выразившемся в ограничении доступа на товарный рынок других хозяйствующих субъектов, потенциально претендующих на осуществление предпринимательской деятельности на соответствующем товарном рынке Шебалинского района.

Согласно части 7 статьи 14.32 КоАП РФ заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

На основании 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 примечаниям к указанной статье под должностным лицом в данном Кодексе 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 государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций.

Согласно примечаниям к указанной статье под должностным лицом в данном Кодексе 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 государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций.

В соответствии с решением Совета депутатов района (аймака) МО «Шебалинский район» №4-3-р от 05.12.2018г. <...> занимает должность главы района (аймака) МО «Шебалинский район».

В соответствии со статьей 32 Устава МО «Шебалинский район»,

принятого решением Совета депутатов МО «Шебалинский район» от 26.03.2018г. №40-2-р (далее – Устав МО «Шебалинский район»), Глава района осуществляет, в том числе, следующие полномочия:

- представляет муниципальный район в отношениях с органами местного самоуправления других муниципальных образований, органами государственной власти, гражданами и организациями, без доверенности действует от имени муниципального района;
- заключает договоры и соглашения с государственными, муниципальными и иными органами, общественными объединениями, предприятиями, учреждениями и организациями, в том числе зарубежными по вопросам, отнесенным к его компетенции;
- издает постановления и распоряжения по вопросам, отнесенным к его компетенции федеральными законами, настоящим Уставом.

В соответствии с частью 3 статьи 30 Устава МО «Шебалинский район» Глава района возглавляет Администрацию района, руководит ее деятельностью на принципах единоначалия и несет полную ответственность за осуществление ею полномочий.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности МО «Шебалинский район», утвержденного решением Совета депутатов района (аймака) МО «Шебалинский район» от 29.03.2017г. №32-7-р, администрация района (аймака) осуществляет владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности МО «Шебалинский район».

Распоряжение Администрации МО «Шебалинский район» от 08.09.2020г. №338/1-р, предусматривающее разрешение передать муниципальное имущество, находящееся в хозяйственном ведении у МУП «Шебалинское ЖКХ» по договорам аренды недвижимого муниципального имущества организациям, находящимся на территории МО «Шебалинский район» (ООО «Алтай-Теплосервис», ООО «Тепловодресурс», ООО «Жилкомсервис»), было подписано от имени администрации главой МО «Шебалинский район» <...>.

Согласно письменным пояснениям должностного лица – главы МО «Шебалинский район» <...> (вх. №213 от 18.01.2021г.) издание распоряжения от 08.09.2020г. №338/1 не повлекло виновных последствий. Однако, издание указанного распоряжения Администрации МО «Шебалинский район», предусматривающего

согласие на передачу недвижимого муниципального имущества (объектов тепло- и водоснабжения), находящимся на праве хозяйственного ведения у МУП «Шебалинское ЖКХ», хозяйствующим субъектам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (ООО «Алтай-Теплосервис», ООО «Жилкомсервис», ООО «Тепловодресурс»), подтвердило согласие Администрации с заключенным антиконкурентным соглашением между указанными хозяйствующими субъектами. В связи с чем, довод должностного лица – главы Администрации МО «Шебалинский район» <...> не может быть принят.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов тепло- и водоснабжения регламентирован Федеральными законами от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Федеральный закон о теплоснабжении), от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), а также Федеральным законом №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанных объектов без проведения торгов в отсутствие законных оснований приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения.

Вышеуказанные действия хозяйствующих субъектов ООО «Алтай-Теплосервис», ООО «Тепловодресурс», ООО «Жилкомсервис», МУП «Шебалинское ЖКХ», а также Администрации МО «Шебалинский район» повлекли недопущение конкуренции при использовании муниципального имущества (объектов тепло- и водоснабжения), ограничили доступ на рынок услуг тепло- и водоснабжения иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим (желающим осуществлять) деятельность на территории Шебалинского района в указанных сферах.

При этом вышеуказанные действия явились результатом заключения договоров аренды недвижимого муниципального имущества, предусматривающих передачу прав владения в отношении муниципальных объектов тепло- и водоснабжения, расположенных на территории муниципального образования «Шебалинский район».

Администрацией МО «Шебалинский район», как собственником спорного муниципального имущества, не предпринималось каких-либо мер, направленных на недопущение, прекращение нарушения

антимонопольного законодательства, а именно надлежащий контроль за законное использование спорного муниципального имущества, чем выразалось согласие на исполнение антиконкурентного соглашения.

Кроме того, в нарушение частей 1, 3, 5, 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, частей 1, 3, 5, 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, а также части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях, Администрацией МО «Шебалинский район» распоряжением от 08.09.2020г. №338/1-р дано разрешение передать спорное имущество, находящееся в хозяйственном ведении, по договорам аренды хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на территории Шебалинского района.

Таким образом, с учетом всех обстоятельств дела у ООО «Жилкомсервис», ООО «Тепловодресурс», ООО «Алтай-Теплосервис», МУП «Шебалинское ЖКХ» и Администрации МО «Шебалинский район» отсутствовали правовые основания для заключения договоров аренды недвижимого муниципального имущества (объектов тепло- и водоснабжения) от 20.05.2020г. и 21.05.2020г. Кроме того, у Администрации МО «Шебалинский район» отсутствовали правовые основания для предоставления согласия на указанные действия.

29.12.2020г. <...> по данному факту в отношении должностного лица <...> по части 7 статьи 14.32 КоАП РФ был составлен протокол об административном правонарушении № 004/04/14.32-435/2020.

Изучив материалы дела, прихожу к выводу, что должностное лицо <...> совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

Вина должностного лица, главы района (аймака) муниципального образования МО «Шебалинский район» состоит в заключении и исполнении от имени Администрации МО «Шебалинский район» с 08.09.2020г. антиконкурентного соглашения, в том числе, в связи с дачей согласия (распоряжение от 08.09.2020г. №338/1-р) от имени Администрации МО «Шебалинский район», на передачу недвижимого муниципального имущества (объектов тепло- и водоснабжения) по договорам аренды хозяйствующим субъектам ООО «Алтай-Теплосервис», ООО «Жилкомсервис» и ООО «Тепловодресурс».

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела.

Срок привлечения к административной ответственности, установленный ст. 4.5 КоАП РФ, не истек.

В соответствии с КоАП РФ при назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Вместе с тем, документов, свидетельствующих о незначительном характере совершенного административного правонарушения, о затруднительном имущественном и финансовом положении указанного должностного лица в УФАС по РА не представлено.

Таким образом, в соответствии с требованиями ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии с требованиями ст. 4.3 КоАП РФ обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

В УФАС по РА поступило ходатайство должностного лица об освобождении от административной ответственности в связи с малозначительностью административного правонарушения, так как распоряжение Администрации МО «Шебалинский район» от 08.09.2020г. №338/1-р не повлекло виновных последствий и распоряжением №405/1-р от 22.10.2020г. было отменено.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является

действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Антиконкурентные соглашения являются серьезным и опасным нарушением антимонопольного законодательства. Общественная опасность состоит в ограничении конкуренции путем заключения незаконных соглашений между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в целях ущемления интересов иных хозяйствующих субъектов, потребителей, государства.

В связи с чем данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что являющимся некоммерческими организациями, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи

Вместе с тем, в соответствии с ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Следовательно, замена должностному лицу административного штрафа на предупреждение в данном случае невозможна.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 4.1, 14.32, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо < ... > виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, выразившегося в заключении и исполнении от имени Администрации МО «Шебалинский район» с 08.09.2020г. антиконкурентного соглашения, предусматривающего передачу недвижимого муниципального имущества (объектов тепло- и водоснабжения) по договорам аренды хозяйствующим субъектам ООО «Алтай-Теплосервис», ООО «Жилкомсервис» и ООО «Тепловодресурс» без проведения конкурентных процедур в нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **20 000 (двадцать тысяч)** рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 02.12.2019 г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2020 год и на плановый период 2021 и 2022 годов», приказа ФАС России от 25.09.2020 № 903/20 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40102810045370000071, код платежа 161 11601141010032140, БИК 018405033, л/с 04771212170. Вид платежа: «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».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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 на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.