

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 004/04/14.9-447/2021

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

23.12.2021г.

г. Горно-
Алтайск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай Г., рассмотрев протокол об административном правонарушении №004/04/14.9-447/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении директора АУ «У» К., по факту нарушения части 1 статьи 14.9 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 директора АУ «У» К., извещенного надлежащим образом (почтовый идентификатор ...).

Согласно части 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 данного 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.

22.12.2021г. (вх. №6921) в адрес УФАС по РА поступило ходатайство от должностного лица директора АУ «У» К. о рассмотрении административного дела №004/04/14.9-447/2021 в его отсутствие.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступили материалы Прокуратуры Улаганского района (вх. № 2827 от 28.05.2021г.) по факту заключения АУ «У» в 2021г.

договоров аренды нежилых помещений в здании, расположенном по адресу: Республика Алтай, Улаганский район, с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 21 с признаками нарушения статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №004/01/17.1-264/2021 Комиссией УФАС по РА установлено следующее.

Администрацией МО «Улаганский район» распоряжением № 26 от 27.01.2020г. в безвозмездное пользование муниципальному бюджетному учреждению «У» передана часть административного здания площадью 442,3 кв.м. по адресу: с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 21, кадастровый номер 04:09:021202:223.

17.12.2018г. постановлением №786 МКУ «Дорожно-коммунальное хозяйство» переименовано в МКУ «У». 18.02.2020г. распоряжением главы администрации №33 МКУ «У» изменен тип юридического лица на автономное учреждение.

АУ «У» в 2021г. заключило 6 договоров аренды частей нежилого помещения общей площадью 87,6 кв.м., при этом общая площадь муниципального имущества составляет 442,3 кв.м.:

-9,3 кв.м. по договору аренды нежилого помещения от 01.03.2021г. с Д. (сроком на 11 месяцев);

-18,1 кв.м по договору аренды нежилого помещения от 01.03.2021г. с Б. (сроком на 11 месяцев);

-15,4 кв.м по договору аренды нежилого помещения от 01.03.2021г. с Ч. (сроком на 11 месяцев);

-9,3 кв.м по договору аренды нежилого помещения от 01.01.2021г. с Т. (сроком на 11 месяцев);

-17,7 кв.м по договору аренды нежилого помещения от 01.01.2021г. с К. (сроком на 11 месяцев);

-17,8 кв.м. по договору аренды нежилого помещения от 01.01.2021г. с М. (сроком на 11 месяцев).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (<https://torgi.gov.ru>) извещение о проведении открытого аукциона на право заключения вышеуказанных договоров аренды на муниципальное имущество не размещалось.

Согласно п. 14 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции договор аренды может быть заключен без проведения торгов в отношении имущества, являющегося частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество.

Общая площадь муниципального имущества, переданного в безвозмездное пользование, расположенного по адресу: с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 21, составляет 442,3 кв.м., следовательно, максимальная площадь муниципального недвижимого имущества, передаваемого без проведения торгов – 20 кв.м.

Автономное учреждение «У» представило письменные пояснения (вх. №4891 от 13.09.2021г.) согласно которым, договор аренды с Т. расторгнут 01.03.2021г., с Ч. расторгнут 21.04.2021г., с Д. расторгнут 01.04.2021г. (приложены соглашения о расторжении договора аренды нежилого помещения с Ч. от 21.04.2021г., Т. от 01.03.2021г., Д. от 01.04.2021г.). В соответствии со ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды без проведения конкурсов или аукционов в том числе, возможно с государственными органами, нотариальными палатами и т.д. Нотариус Б. занимает нежилое помещение площадью 18,1 кв.м. Допустимым без проведения конкурсов или аукционов является передача имущества, площадь которого не превышает 10%, то есть 44,23 кв.м. Превышение составило 50,9 кв.м. – 44,23 кв.м., т.е. 6,67 кв.м., что является незначительным.

Вместе с тем, в соответствии с п. 9 Разъяснений ФАС России согласно пункту 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, может быть осуществлено без проведения торгов в случае предоставления имущества, которое является частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если его общая площадь составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество.

При этом вышеуказанное ограничение по площади имущества, права на которое могут быть переданы без проведения конкурса или аукциона, - десять процентов от площади находящегося у правообладателя помещения, здания, строения или сооружения, но не более двадцати

квадратных метров - относится ко всем договорам, заключаемым правообладателем без проведения торгов, в отношении каждого здания (строения, сооружения, помещения) в совокупности.

Если общая площадь всех частей помещения, здания, строения или сооружения, передаваемых во владение и (или) пользование третьим лицам, превышает 20 квадратных метров или десять процентов от общей площади помещения, здания, строения или сооружения, то предоставление прав в отношении части или частей помещения, здания, строения или сооружения третьим лицам осуществляется в соответствии с ч. 1, 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, совокупная площадь имущества, переданного в аренду данным лицам, превышает 20 кв.м. от общей площади недвижимого муниципального имущества, находящегося по адресу: Республика Алтай, Улаганский район, с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 21.

Кроме того, в соответствии со статьей 24 Закона Российской Федерации от 11.02.1993г. №4462-1 «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» (далее – Закон № 4462-1) нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой.

В соответствии со статьей 3 Закона о защите конкуренции действие указанного Закона распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Таким образом, действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не распространяется на случаи, когда стороной по договору о передаче имущества, которая получает право владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, выступают некоммерческие

организации, не осуществляющие деятельность, приносящую доход.

Следовательно, передача муниципального имущества некоммерческим организациям, не осуществляющим деятельность, приносящую доход, и физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями, осуществляется без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом.

Вместе с тем, поскольку в соответствии со статьей 50 Гражданского кодекса Российской Федерации некоммерческие организации могут осуществлять деятельность, приносящую доход, действие Закона о защите конкуренции распространяется на случаи заключения данных договоров с некоммерческими организациями, осуществляющими деятельность, приносящую доход (в частности, нотариальными палатами).

Таким образом, если в период владения и (или) пользования муниципальным имуществом, полученным без торгов некоммерческой организацией или физическим лицом, не имеющими статуса хозяйствующего субъекта, указанные организации начнут осуществлять деятельность, приносящую им доход, или такое физическое лицо получит статус индивидуального предпринимателя, орган местного самоуправления, который принял решение о передаче организации муниципального имущества без проведения торгов, должен принять меры по прекращению прав владения и (или) пользования данным имуществом указанными лицами.

На основании изложенного, Комиссия УФАС по Республике Алтай пришла к выводу о наличии в действиях АУ «У» нарушившим часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (решение от 27.09.2021г. №004/01/17.1-264/2021).

Согласно части 1 статьи 14.9 КоАП РФ 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 7 статьи 14.32 КоАП РФ, установлена административная ответственность,

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

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 пунктом 3.32 Устава АУ «У», утвержденного распоряжением главы администрации МО «Улаганский район» от 18.02.2020г. №33, руководителем учреждения является директор.

В соответствии с распоряжением главы администрации МО «Улаганский район» от 01.10.2018г. №1294 К. принят на должность директора МКУ «Дорожно-коммунальное хозяйство» администрации МО «Улаганский район».

Директором АУ «У» в момент совершения административного правонарушения – момента заключения договоров аренды муниципального недвижимого имущества с Д., Б., Ч., Т., К., М. без проведения торгов, - являлся К.

Кроме того, указанные договоры аренды были подписаны от имени Управления К.

Согласно пункту 2.1 Устава основными целями учреждения являются осуществление полномочий органов местного самоуправления, а также выполнение работ, оказание услуг, относящихся к его основной деятельности, для граждан и юридических лиц.

Таким образом, должностное лицо, директор АУ «У» К. совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

При таких обстоятельствах, субъективная сторона данного правонарушения выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, предвидело возможность наступления вредных последствий своего бездействия, но

без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий.

Вина должностного лица состоит в том, что им не был соблюден установленный Законом о защите конкуренции порядок для заключения договоров аренды недвижимого муниципального имущества без проведения торгов, а именно частей нежилого помещения по адресу: Республика Алтай, Улаганский район, с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 2, находящегося в безвозмездном пользовании указанного учреждения.

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/14.9-447/2021.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Субъектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, являются помимо прочих должностные лица организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, действия (бездействие) которых привели к совершению указанными органами нарушения антимонопольного законодательства, установленного решением антимонопольного органа.

Статья 2.4 КоАП РФ к должностным лицам относит лиц, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющие функции представителя власти, то есть наделенные 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.

Пунктом 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 № 19 (ред. от 24.12.2019) разъяснено, что к организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

Из смысла приведенных положений следует, что должностным лицом является лицо, имеющее в силу своего статуса возможность совершения действий и принятия решений, порождающих правовые последствия для физических и юридических лиц, приводящих к возникновению, изменению или прекращению тех или иных правоотношений.

02.12.2021г. (вх.№6463) в адрес УФАС по РА поступили письменные пояснения директора АУ «У» К., в которых указано, что вину в совершенном административном правонарушении, должностное лицо признает полностью, в содеянном раскаивается. Просит применить в отношении него статью 2.9 КоАП РФ и освободить от административной ответственности по малозначительности административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

Статьей 2.9 КоАП РФ установлено, что 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.

Вместе с тем, по смыслу статьи 14.9 КоАП рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям по рассматриваемому правонарушению заключается в ненадлежащем отношении директора АУ «У» К. к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

В связи с чем, данное административное правонарушение не может считаться малозначительным.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с определением Верховного суда Российской Федерации от 05.09.2018г. №302-АД18-6072 при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения, в том числе не являющиеся однородными по отношению к рассматриваемому правонарушению.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 1 статьи 4.2 КоАП РФ среди прочих обстоятельствами, смягчающие административную ответственность является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Ранее должностное лицо, директор АУ «У» К. постановлением УФАС по РА по делу №004/04/7.32.3-298/2021 от 09.09.2021г. привлекался к административной ответственности по ч. 5 ст. 7.32.3 КоАП РФ. Данное постановление вступило в законную силу 28.09.2021г., исполнено 01.11.2021г.

При назначении административного наказания должностному лицу АУ «У» К. учтены характер совершенного им административного

правонарушения, сведения об имущественном положении должностного лица, обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь статьями 2.2, 2.9, 3.2, 3.4, 3.5, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.9, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать директора АУ «У» К. виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, а именно нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении без проведения торгов договоров аренды муниципального недвижимого имущества, а именно частей нежилого помещения по адресу: Республика Алтай, Улаганский район, с. Улаган, ул. А.В. Санаа, д. 21, находящегося в безвозмездном пользовании указанного учреждения и назначить ему наказание в виде штрафа в размере 15 000 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 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказу ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «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, наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001, банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700, код платежа 161 1 16 01141 01 9002 140, вид платежа: иные штрафы, за исключением штрафов за административные правонарушения в области производства и оборота этилового спирта,

алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте to04@fas.gov.ru.

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.