

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 004/04/14.32-322/2022

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

08.12.2022г.

г. Горно-
Алтайск

ул. Ленина 226,
стр.2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении №004/04/14.32-322/2022 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении (на момент совершения правонарушения, должностного лица – главы Администрации МО «Турочакский район») <...> (паспорт серия <...>, выдан <...>, дата рождения <...>, место рождения: <...>, адрес регистрации: м) по факту нарушения 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 <...>.

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.

Сведения о надлежащем извещении (на момент совершения правонарушения) должностного лица – главы Администрации МО «Турочакский район» <...> имеются в материалах дела.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление Комитета по тарифам Республики Алтай (вх. №5041 от 21.09.2021г.) о проверке законности передачи ООО «С» муниципального имущества по договору аренды в отношении здания котельной № 1, а также по договору безвозмездного пользования от 15.09.2021г. в отношении тепловых сетей котельной № 1.

Приказом УФАС по Республике Алтай от 18.11.2021г. № 122 было возбуждено дело № 004/01/16-418/2021 по признакам нарушения ООО «С» и Администрацией МО «Турочакский район» (далее – Администрация) п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №004/01/16-418/2021 Комиссией УФАС по РА установлено следующее.

ООО «С» 10.02.2021г. признано победителем открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества – котельной по адресу: Турочакский район, ул. Рабочая, 31Б. По итогам открытого конкурса ООО «С» и Администрация подписали договор аренды котельной №1. Администрацией издано распоряжение №490-р от 15.09.2021г., в соответствии с которым между ООО «С» и Администрацией заключен договор «Безвозмездного пользования имуществом» от 15.09.2021г., в силу которого ООО «С» переданы тепловые сети от котельной №1 до потребителей общей протяженностью 960 м. для целевого использования.

Согласно письменному пояснению Администрации (вх. №5585 от 19.10.2021г.), возражению на заключение об обстоятельствах дела №004/01/16-418/2021 от 07.12.2021г. (вх. №6748 от 15.12.2021г.) по договору аренды котельной №1 от 10.02.2021г. ООО «С» была передана тепловая сеть протяженностью 660 метров. Далее 15.09.2021г. Администрация и ООО «С» заключили договор безвозмездного пользования, в силу которого в пользование второго перешли тепловые сети протяженностью 300 метров (указан как отдельный объект). Тепловые сети протяженностью 960 метров, введены в эксплуатацию в 1969 году. Далее, в 2019 году была осуществлена реконструкция данных тепловых сетей, однако, разрешение на допуск в эксплуатацию дан лишь на часть сетей (660 метров). Оставшаяся часть тепловых сетей (300 метров) была отремонтирована по договору капитального ремонта в 2018 году. По договору безвозмездного пользования передавались тепловые сети продолжительностью 300 метров (т.к. они не были оформлены надлежащим образом в единую сеть с реконструированной ранее). У

ООО «С» на момент заключения договора безвозмездного пользования уже был заключен договор аренды котельной №1 с примыкающим к ней тепловыми сетями протяженностью 660 метров.

Вместе с тем, пояснения противоречат договору аренды котельной №1 от 10.02.2021г., в силу которого, в распоряжение ООО «С» переходит лишь здание котельной №1 с оборудованием, склад угля и земельный участок в целях теплоснабжения населения (Администрацией в ходе рассмотрения дела подтверждается). Про передачу тепловых сетей в данном договоре не указано. Договор безвозмездного пользования от 15.09.2021г., заключенный между Администрацией и ООО «С», предусматривает передачу в безвозмездное пользование ООО «С» тепловых сетей общей протяженностью 960 метров, балансовой стоимостью 372 003,45 руб. Договор безвозмездного пользования заключен без проведения торгов на срок до 25.02.2024г. (на срок действия договора аренды котельной №1).

За основание передачи тепловых сетей в безвозмездное пользование Администрация указала п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального 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 исключением предоставления указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, лицу, которому присвоен статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

ООО «С» не имеет статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения.

Таким образом, в данном случае п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции не применим.

В силу части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О

теплоснабжении» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Часть 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» не предусматривает возможность передачи объекта теплоснабжения, находящегося в муниципальной собственности по договору безвозмездного пользования.

Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 настоящей статьи, является ничтожным.

Таким образом, заключение договора безвозмездного пользования имуществом, без проведения конкурентных процедур, противоречит требованиям части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении.

В силу пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, 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.

В соответствии с п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции под признаками ограничения конкуренции понимается сокращение числа

хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Передача ООО «С» муниципального имущества, а именно объектов теплоснабжения, без проведения конкурентных процедур, предусмотренных законом, привела к ограничению конкуренции, выразившемся в ограничении доступа на рынок теплоснабжения других хозяйствующих субъектов, потенциально претендующих на осуществление предпринимательской деятельности на соответствующем товарном рынке Турочакского района.

По результатам рассмотрения дела №004/01/16-418/2021 Комиссией УФАС по Республике Алтай было вынесено решение от 01.02.2022г. о признании Администрации МО «Турочакский район» и ООО «С» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении 15.09.2021г. без проведения торгов, договора безвозмездного пользования муниципального недвижимого имущества, а именно тепловых сетей котельной №1 общей продолжительностью 960 метров, расположенный по адресу: Республика Алтай, Турочакский район, с. Турочак, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования «Турочакский район».

Решением Арбитражного суда Республики Алтай от 21.06.2022г., постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 12.09.2022г. по делу №А02-603/2022 решение Комиссии УФАС по РА №004/01/16-418/2021 оставлено в силе.

Согласно части 1 статьи 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.

В силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 данного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

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 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.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 25.10.2022 в отношении должностного лица (на момент совершения правонарушения) – главы Администрации МО «Турочакский район» <...> протокола об административном правонарушении №004/04/14.32-322/2022 по части 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

УФАС по Республике Алтай вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном

правонарушении от 25.10.2022 №004/04/14.32-322/2022 на 08.12.2022г. в 12 часов 00 минут.

В силу статьи 9 Устава МО «Турочакский район» органом местного самоуправления, уполномоченным на осуществление муниципального контроля, является Администрация муниципального образования «Турочакский район».

Согласно части 1 статьи 36.1 Устава МО «Турочакский район» глава района, избираемый Советом депутатов из числа кандидатов, представленных конкурсной комиссией осуществляет полномочия, установленные законодательством, данным Уставом, в том числе 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.

Статьей 33.1 Устава МО «Турочакский район» глава района возглавляет Администрацию района, руководит ее деятельностью на принципах единоначалия и несет полную ответственность за осуществление ею полномочий.

<...> занимал должность Главы МО «Турочакский район», которая является выборной и не предусматривает заключение трудового договора (контракта).

Договор «Безвозмездного пользования имуществом» от 15.09.2021г., в силу которого ООО «С» переданы тепловые сети от котельной №1, от имени администрации района подписан <...>.

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 законодательством РФ порядок передачи тепловых сетей №1, находящихся в муниципальной собственности МО «Турочакский район».

Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/14.32-322/2022.

Место совершения административного правонарушения – Республика Алтай, Турочакский район, с. Турочак (место заключения договора).

Время совершения административного правонарушения: 15.09.2021г. (дата заключения договора от 15.09.2021г.).

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 7 статьи 14.32 КоАП РФ, являются должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций либо государственных внебюджетных фондов.

Статья 2.4 КоАП РФ к должностным лицам относит лиц, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющие 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.

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.

Согласно Уставу МО «Турочакский район» Администрация района является органом местного самоуправления, а глава района возглавляет Администрацию района, руководит ее деятельностью и несет полную ответственность за осуществление ею полномочий.

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 14.32 КоАП РФ 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 <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права. В связи с чем, в данном случае отсутствует малозначительность совершенного административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного, в том числе, статьёй 14.32 данного Кодекса.

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

Управлением обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, определенных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо (на момент совершения правонарушения) – главу Администрации МО «Турочакский район» <...> (паспорт серия <...>, выдан <...>, дата рождения <...>, место рождения: <...>, адрес регистрации: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, а именно нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении 15.09.2021г. без проведения торгов, договора безвозмездного пользования муниципального недвижимого имущества, а именно тепловых сетей котельной №1 общей продолжительностью 960 метров, расположенный по адресу: Республика Алтай, Турочакский район, с. Турочак, находящегося в муниципальной собственности муниципального образования «Турочакский район», и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 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 статьёй 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 06.12.2021г. № 390-ФЗ «О

федеральном бюджете на 2022 год и на плановый период 2023 и 2024 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 1 16 01141 01 0032 140, БИК 018405033, л/с 04771212170. Вид платежа: «Штрафы за заключение ограничивающего конкуренцию соглашения, осуществление ограничивающих конкуренцию согласованных действий, координация экономической деятельности».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

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.

