

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № А-72/2018

об административном правонарушении

31 июля 2018 года

Благовещенск

г.

Я, <...> – руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области, рассмотрев протокол от 03.07.2018 № 65 и материалы дела об административном правонарушении № А-72/2018, возбужденного в отношении должностного лица – главы администрации Малиновского сельсовета <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Амурское УФАС России поступило заявление ПАО «ДЭК» на действия администраций Малиновского сельсовета Бурейского района Амурской области (далее – Администрация), выраженные в заключении договоров аренды в отношении муниципального имущества (объектов водоснабжения) без проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В связи с выявлением в действиях администрации Малиновского сельсовета признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), на основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» Администрации выдано предупреждение от 21.12.2016 (исходящий 23.12.2016 № 02-4805) о прекращении действий (бездействия), содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, со сроком выполнения до 10.05.2017.

О выполнении предупреждения Администрации необходимо было сообщить в Амурское УФАС России в течении трех дней со дня окончания срока, установленного для выполнения.

По ходатайству Администрации срок выполнения предупреждения неоднократно продлевался Амурским УФАС России (до 10.07.2017, до 13.10.2017, до 09.01.2018).

По истечению срока выполнения предупреждения с учетом его продления в адрес Амурского УФАС России от Администрации документы,

свидетельствующие о выполнении предупреждения, либо ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения не поступили.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Приказом Амурского УФАС России от 16.01.2018 № 09 (в редакции приказов от 15.02.2018 № 21, от 14.03.2018 № 38) в отношении Администрации возбуждено дело № А-15/02 2018 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Как установлено Комиссией, Администрацией в соответствии с решением комиссии по проведению торгов на право заключения договоров аренды заключен договор аренды от 21.07.2016 № 2 с ООО «Аквавита» сроком на 11 месяцев 29 дней с 21.07.2016.

В силу части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 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 государственным и муниципальным учреждениям.

Часть 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» определяет, что указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон «О концессионных соглашениях») относит к числу объектов концессионного соглашения объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон «О водоснабжении и водоотведении») (пункт 4.3 статьи 17 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

В случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования

такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении»).

Разница между датой ввода в эксплуатацию объектов систем водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности и датой опубликования извещения о проведении конкурса, согласно сведениям, указанным в Договоре аренды от 21.07.2016 № 2, превышает пять лет.

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами должна быть осуществлена только посредством заключения концессионного соглашения.

Согласно части 6 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 названной 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.

На основании части 1 статьи 13 Закона «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Часть 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» введена в действие в соответствии с Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и вступила в силу 08.05.2013 (со дня официального опубликования указанного Федерального закона).

При указанных обстоятельствах, передача Администрацией ООО «Аквавита» во владение и пользование муниципального имущества - комплекса сетей водоснабжения по договору аренды от 21.07.2016 № 2 без заключения концессионного соглашения является нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении», препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для хозяйствующего субъекта

преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты, следовательно, является нарушением части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного решением от 22.03.2018 по делу № А-15/02 2018 Комиссия признала действия Администрации, выразившиеся в заключении с ООО «Аквавита» договора аренды муниципального имущества - комплекса сетей водоснабжения и водоотведения от 21.07.2016 № 2 при наличии установленной действующим законодательством обязанности по передаче прав владения (пользования) указанными объектами только путем заключения концессионного соглашения, нарушающими часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) 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, -

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

Договор аренды муниципального имущества от 21.07.2016 № 2 с ООО «Аквавита», заключение которого привело к нарушению части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», от имени Администрации подписан главой Администрации <...>, действующей на основании Устава Малиновского сельсовета.

Таким образом, в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ <...>, являвшаяся главой Администрации при заключении с ООО «Аквавита» договора аренды от 21.07.2016 № 2, является должностным лицом, подлежащим административной ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ в случае нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.9 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства

Российской Федерации.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных, в частности, частью 1 статьи 14.9. Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени территориальных органов вправе их руководители и заместители руководителей.

Согласно части 1 статьи 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП РФ, составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в соответствии с главой 23 КоАП РФ, в пределах компетенции соответствующего органа.

Определением должностного лица Амурского УФАС России от 18.04.2018 № 02-1247 в отношении должностного лица – <...> возбуждено дело об административном правонарушении № А-72/2018 по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ, назначено административное расследование, определена дата составления протокола об административном правонарушении – 11.05.2018 в 15 часов 00 минут.

Определение по делу направлено по месту работы <...>.

Однако на указанную дату <...> не уведомлена о дате и времени составления протокола по делу № А-72/2018.

В связи с этим определением должностного лица Амурского УФАС России от 14.05.2018 № 02-1499 назначена новая дата составления протокола 28.05.2018 в 15 часов 00 минут, определение направлено по месту работы <...>.

На указанную дату <...> не уведомлена о дате и времени составления протокола по делу № А-72/2018.

В связи с этим определением должностного лица Амурского УФАС России от 28.05.2018 № 02-1727 назначена новая дата составления протокола 18.06.2018 в 15 часов 00 минут.

Однако на указанную дату <...> не уведомлена о дате и времени составления протокола по делу № А-72/2018.

В связи с этим определением должностного лица Амурского УФАС России от 19.06.2018 № 02-1983 назначена новая дата составления протокола 03.07.2018 в 14 часов 30 минут.

03.07.2018 в 14-30 на составление протокола <...>, уведомленная надлежащим образом о времени и месте составления протокола, не явилась, запрашиваемые документы и сведения представила.

В своих пояснениях к протоколу <...> указала, что в соответствии с Законом «О концессионных соглашениях» для проведения конкурса на заключение концессионного соглашения на объекты водоснабжения необходимо, чтобы объекты были в собственности концедента. Администрация не бездействовала, проводила мероприятия по оформлению технической документации и постановке объектов на кадастровый учет, параллельно проводя работы по подготовке к проведению конкурса на право заключения концессионных соглашений. Документы о праве собственности на объекты в с. Усть-Кивда получены Администрацией 04.10.2017. В целях экономии бюджета муниципального образования целесообразно проводить конкурс одновременно на объекты в с. Малиновка и в с. Усть-Кивда по двум лотам. Дата выдачи документов по объектам в с. Малиновка 16.02.2018. После получения правоустанавливающих документов запланировано проведение конкурса на заключение концессионных соглашений. Таким образом, <...>, считает, что предприняла все исчерпывающие меры по заключению концессионных соглашений, просит учесть тяжелое финансовое положение, поскольку находится на больничном в связи с рождением третьего ребенка.

Время совершения правонарушения - 21.07.2016.

Место совершения правонарушения - Амурская область, с. Малиновка.

Лицо, совершившее административное правонарушение – глава администрации Малиновского сельсовета Бурейского района Амурской области <...>.

Субъективная сторона административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, предполагает наличие в действиях правонарушителя вины.

Согласно пункту 1 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.

Закон «О защите конкуренции» принят Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации 08.07.2006. Первоначальный текст документа опубликован в изданиях «Российская газета», № 162, 27.07.2006, «Собрание законодательства РФ», 31.07.2006, № 31, статья 3434.

Таким образом, с момента официального опубликования нормы указанного закона, устанавливающие запрет на действия органов власти, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, являлись общеизвестными и подлежали исполнению.

<...>, занимая должность главы Администрации, обладая организационно-распорядительными полномочиями в силу занимаемой должности, обязана

была и имела возможность принять меры по передаче муниципального имущества - комплекса сетей водоснабжения и водоотведения по результатам проведения процедуры торгов в соответствии с требованиями Закона «О защите конкуренции», Закона «О водоснабжении и водоотведении», в порядке, предусмотренном Законом «О концессионных соглашениях», но не приняла для этого все зависящие от нее меры, доказательства обратного отсутствуют.

Объект совершенного <...> правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ – охраняемые законом отношения, связанные с защитой конкуренции.

Объективная сторона совершенного <...>, правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, выражается в действиях по заключению договора аренды муниципального имущества от 21.07.2016 № 2 без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с протоколом от 03.07.2018 № 65 по делу об административном правонарушении № А-72/2018, составленным специалистом-экспертом отдела Амурского УФАС России, рассмотрение дела назначено на 16.07.2018 в 15 часов 00 минут.

На указанную дату <...> не уведомлена о дате рассмотрения дела в связи с неудачной попыткой вручения протокола отделением почтовой связи.

В связи с этим определением от 16.07.2018 по делу № А-72/2018 рассмотрение дела назначено на 31.07.2018 в 09 часов 40 минут. Определение вручено <...>, что подтверждается почтовыми уведомлениями № 67597225058060, 67597225058059.

Письмом от 25.07.2018 <...> ходатайствовала о рассмотрении дела 31.07.2018 в ее отсутствие.

Доводы <...>, представленные на протокол по настоящему делу, не опровергают обстоятельства, установленные решением Комиссии от 22.03.2018 по делу № А-15/02 2018, факты отсутствия надлежащего оформления технической документации, постановки на учет и государственной регистрации объектов, переданных по договору аренды от 21.07.2016 № 2 ООО «Аквавита», в свою очередь, являются следствием бездействия Администрации и одним из факторов, способствовавших совершению правонарушения.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу от 03.07.2018 № 65, а также другими материалами дела, в частности решением Комиссии Амурского УФАС России от 22.03.2018 по делу № А-15/02 2018.

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности,

установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица (личность виновного, его имущественное положение), обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, в том числе финансовое положение привлекаемого к ответственности лица с учетом нахождения на больничном в связи с рождением третьего ребенка.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ является совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, частью 1 статьи 14.9, статьями 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – главу администрации Малиновского сельсовета Бурейского района Амурской области <...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьей 14.9 КоАП РФ и назначить ей наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей 00 копеек.

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 14.12.2015 № 359-ФЗ «О федеральном бюджете на 2016 год», денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты

конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Управление Федерального казначейства по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН 2801031325 КПП 280101001 Р/с № 40101810000000010003 в ОТДЕЛЕНИЕ БЛАГОВЕЩЕНСК код КБК 16111602010016000140, ОКТМО 10701000, БИК 041012001, лицевой счет 4231106160.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (4162) 52-00-35.

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.

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

Согласно 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.

Руководитель управления

<...>