

ПРОТОКОЛ 012/04/7.32.4-269/2021

об административном правонарушении

29 марта 2021 года г. Йошкар-Ола

Протокол составлен специалистом-экспертом контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России <.....>. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований подпункта 8 пункта 8 статьи 39.11 Земельного кодекса Российской Федерации при проведении аукциона на право заключения договора на право заключения договора аренды лесного участка, находящегося в государственной собственности, в целях осуществления рекреационной деятельности (номер извещения на сайте <https://torgi.gov.ru/141220/1143420/01>), в отношении министра природных ресурсов, экологии и охраны окружающей среды Республики Марий Эл – <.....>

Поводом для возбуждения настоящего административного дела в соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужила информация, изложенная в решении Комиссии Марийского УФАС России по контролю в сфере проведения торгов от 02.02.2021 по делу № 012/10/18.1-61/2021.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

Решением министра природных ресурсов, экологии и охраны окружающей среды Республики Марий Эл – <.....>а Алексея Николаевича от 11.12.2020 № 537 принято решение о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды лесного участка, находящегося в государственной собственности, в целях осуществления рекреационной деятельности.

Согласно извещению о проведении данного аукциона, аукционной документации лесной участок, являющийся предметом аукциона имеет кадастровый номер 12:03:0102003:115, площадь 0,1569 га. и расположен по адресу, Республика Марий Эл, Килемарский район, Волжское лесничество, Красномостовское участковое лесничество, квартал 92, части выделов 50, 51, что также подтверждено схемой расположения проектируемого лесного участка, представленным в материалы дела организатором торгов.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 39.6](#) ЗК РФ договор аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключается на торгах, проводимых в форме аукциона, за исключением случаев, предусмотренных в [пункте 2 настоящей статьи](#).

Порядок подготовки и организации аукциона по продаже земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, или аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, определен в [статье 39.11](#) ЗК РФ.

Решение о проведении аукциона по продаже земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, аукциона на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности (далее - аукцион), принимается уполномоченным органом в том числе по заявлениям граждан или юридических лиц ([пункт 1 статьи 39.11](#) ЗК РФ).

Земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности, не может быть предметом аукциона, если на земельном участке расположены здание, сооружение, объект незавершенного строительства, принадлежащие гражданам или юридическим лицам, за исключением случаев размещения сооружения (в том числе сооружения, строительство которого не завершено) на земельном участке на условиях сервитута или объекта, который предусмотрен [пунктом 3 статьи 39.36](#) настоящего Кодекса и размещение которого не препятствует использованию такого земельного участка в соответствии с его разрешенным использованием ([подпункт 8 пункта 8 статьи 39.11](#) ЗК РФ).

Согласно пункту 10 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации объект капитального строительства - здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка (замощение, покрытие и другие).

При этом, в соответствии с пунктом 10.2 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации некапитальные строения, сооружения - строения, сооружения, которые не имеют прочной связи с землей и конструктивные характеристики которых позволяют осуществить их перемещение и (или) демонтаж и последующую сборку без несоразмерного ущерба назначению и без изменения основных характеристик строений, сооружений (в том числе киосков, навесов и других подобных строений, сооружений).

Таким образом, в силу вышеуказанных норм, строения и сооружения могут носить некапитальный характер.

В свою очередь, пункт 23 статьи 1 Федерального закона от 30.12.2009 №384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» определяет сооружение как результат строительства, представляющий собой объемную, плоскостную или линейную строительную систему, имеющую наземную, надземную и (или) подземную части, состоящую из несущих, а в отдельных случаях и ограждающих строительных конструкций и предназначенную для выполнения производственных процессов различного вида, хранения продукции, временного пребывания людей, перемещения людей и грузов.

В рамках рассмотрения жалобы совместно с организатором торгов был осуществлен выезд на рассматриваемый земельный участок.

Согласно акту планового (рейдового осмотра, обследования территории (лесного участка) от 01.02.2021 при осмотре вышеуказанной местности, установлено, что на территории Волжского лесничества, Красномостовского участкового лесничества, квартала 92, части выделов 50, 51 имеются самовольные временные бытовые постройки (сооружения): гараж размером 2м*3м; дровяник (навес на столбах) размером 7м*4м; туалет (на столбах) размером 2м*2м; склад (на столбах) 8,5м*5м, принадлежащие Домрачеву А.В., общая площадь земель лесного фонда, самовольно занятая хозяйственными постройками, занимает 0,0081 га.

При этом, установлено, что указанное лицо - Домрачев А.В. ранее привлекался к административной ответственности за самовольное занятие лесных участков или использование указанных участков для раскорчевки, переработки лесных ресурсов, устройства складов, возведения построек (строительства) распашки и других целей без специальных разрешений на использование указанных

участков влечет наложение административного штрафа по статье 7.9 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ). В силу абзаца 1 пункта 1 статьи 10 ГК РФ не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Проведение аукциона на право аренды земельного участка с существующими некапитальными сооружениями (строениями) фактически направлено на сохранение уже возведенных на нем объектов в обход закона (обойти необходимость их демонтажа). Выставление на торги земельного участка с обременением чужим имуществом объективно ограничивает число потенциальных участников аукциона и создает необоснованное преимущество собственнику незаконно размещенных объектов.

Аналогичная правовая позиция изложена в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.12.2016 №301-КГ16-15924, постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 24.03.2017 по делу №А02-1222/2016, постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 23.06.2020 по делу №А79-2105/2019, постановлении Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.05.2018 №13АП-7397/2018.

Таким образом, выставление на торги лесного участка с обременением чужим имуществом объективно ограничивает число потенциальных участников аукциона и вводит их в заблуждение, в связи с чем, довод заявителя является обоснованным, заказчиком нарушен подпункт 8 пункта 8 статьи 39.11 ЗК РФ.

Частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 указанной статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 названного Кодекса.

Датой совершения административного правонарушения является: 11.12.2020 – дата принятия решения о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды лесного участка, находящегося в государственной собственности, в целях осуществления рекреационной деятельности.

Местом совершения административного правонарушения является: 424000, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д. 24Б (адрес исполнения <.....>ым А.Н. своих должностных обязанностей).

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

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается 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 том числе, в государственных организациях.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ, лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, несут административную ответственность как должностные лица.

Указом Главы Республики Марий Эл от 17.06.2019 № 75 <.....> Алексей Николаевич назначен на должность министра природных ресурсов, экологии и охраны окружающей среды Республики Марий Эл.

Таким образом, в действиях должностного лица – министра природных ресурсов, экологии и охраны окружающей среды Республики Марий Эл <.....>а А.Н. имеется нарушение, выразившееся в принятии решения о проведении аукциона на право заключения договора на право заключения договора аренды лесного участка, находящегося в государственной собственности, в целях осуществления рекреационной деятельности (номер извещения на сайте <https://torgi.gov.ru/141220/1143420/01>) не соответствующей пункту 8 частям 8 статьи 39.11 Земельного кодекса Российской Федерации, и, как следствие, состав административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Санкция части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч (3000) до десяти тысяч (10000) рублей.

В соответствии со статьей 23.66 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **09 апреля 2021 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164.

Сообщаем, что пропуск в здание ограничен: при входе необходимо иметь при себе справку, подтверждающую право передвигаться в период самоизоляции, средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

В связи с чем, возможность участия в заседании комиссии будет организована посредством удаленного доступа через сеть «Интернет» по ссылке (<https://fas1.ficonf.rt.ru/c/0753370437>).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <.....>у А.Н. разъясняются его права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и

близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен в присутствии <.....>а А.Н. лично.

Зотин Г.Е. _____

(Ф.И.О. составившего протокол) (подпись)

29 марта 2021 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

(фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« ____ » _____ 2021 года _____ (подпись)