

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 05-09/310-13

24 января 2013 года

г. Томск

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы по Томской области Бутенко Игорь Васильевич, рассмотрев материалы дела № 05-09/310-13 об административном правонарушении, возбужденного в отношении Ч., являющегося директором УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» (на момент совершения административного правонарушения), по ч.1 ст.14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие Ч., уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

30 декабря 2011 года директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. заключил с Департаментом городского хозяйства администрации Города Томска (далее Департамент) договор № 41/11 на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них на общую сумму 89 278 041,63 руб. Срок выполнения работ по содержанию автомобильных дорог местного значения установлен с 1 января 2012 года по 15 апреля 2012 года. Договор от 30.12.2011 № 41/11 является соглашением двух лиц – УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» и Департамента об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, который заключен в нарушение антимонопольного законодательства и приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Договор от 30.12.2011 № 41/11 заключен директором УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. и Департаментом до вступления в силу Порядка (п.5 Постановления администрации Города Томска от 25.12.2011 № 1497).

Согласно п.1.1 Договора от 30.12.2011 № 41/11 УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» обязалось выполнить работы по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них согласно Перечню автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования «Город Томск» и инженерных сооружений на них (Приложение 1 к настоящему Договору), а также в соответствии с условиями настоящего Договора.

Согласно п.1.1 Положения о Департаменте городского хозяйства администрации

города Томска, утвержденного Решением Думы города Томска от 23.06.2009 № 1253 (Приложение № 5), Департамент является отраслевым органом администрации города Томска, осуществляющим управленческие функции в сфере благоустройства, коммунального хозяйства, транспорта и иных вопросов городского хозяйства на территории муниципального образования «Город Томск».

Постановлением Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661 «Об утверждении перечней имущества, передаваемого для содержания», согласно п.1 которого Департаменту городского хозяйства администрации Города Томска (В.М.Черноус) предписано осуществлять содержание объектов внешнего благоустройства согласно [приложениям 1, 2, 3](#) к настоящему постановлению посредством размещения муниципального заказа для муниципальных нужд.

Приложения 1, 2, 3 к Постановлению Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661 содержат перечень объектов (автомобильных дорог), которые перечислены в Приложении № 1 к Договору от 30.12.2011 № 41/11. Директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. и Департамент заключили Договор от 30.12.2011 № 41/11 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», без проведения торгов посредством размещения муниципального заказа для муниципальных нужд. Иные хозяйствующие субъекты не имели возможности заключить договора на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, т.к. Договор от 30.12.2011 № 41/11 заключен на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск» на все объекты, которые переданы на содержание Департамента Постановлением Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661.

В соответствии со ст.6 Бюджетного кодекса Российской Федерации бюджет представляет собой форму образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления.

Федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов Российской Федерации разрабатываются и утверждаются в форме федеральных законов, бюджеты субъектов Российской Федерации и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов разрабатываются и утверждаются в форме законов субъектов Российской Федерации, местные бюджеты разрабатываются и утверждаются в форме муниципальных правовых актов представительных органов муниципальных образований (ст.11 БК РФ).

В соответствии с ч.1 ст.78 БК РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством (реализацией) товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

Согласно п.6 ст.13 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных

дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности относятся осуществление дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения.

Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления Российской Федерации» (далее Закон о местном самоуправлении) к вопросам местного значения относит, в частности дорожную деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации (п.5 ч.1 ст.16 Закона о местном самоуправлении), организацию благоустройства территории городского округа (п.25 ч.1 ст.16 Закона о местном самоуправлении).

В соответствии с ч.2 ст.18 Закона о местном самоуправлении финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов (за исключением субвенций, предоставляемых местным бюджетам из федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации). В случаях и порядке, установленных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, указанные обязательства могут дополнительно финансироваться за счет средств федерального бюджета, федеральных государственных внебюджетных фондов и бюджетов субъектов Российской Федерации.

Таким образом, дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, организация благоустройства территории городского округа относится к вопросам местного значения, которые исполняются за счет средств местного бюджета.

Согласно нормам статей 52, 53 Закона о местном самоуправлении, а также ч.1 ст. 86 Бюджетного кодекса Российской Федерации, расходные обязательства муниципального образования возникают (в том числе) в результате принятия муниципальных правовых актов по вопросам местного значения и заключения договоров (соглашений) по данным вопросам. Согласно с ч.2 ст.86 БК РФ указанные расходные обязательства муниципального образования устанавливаются органами местного самоуправления самостоятельно и исполняются за счет собственных доходов и источников финансирования дефицита соответствующего местного бюджета.

Статьей 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 94-ФЗ) установлено, что под муниципальными нуждами понимается потребность муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, финансируемая за счет средств местных бюджетов и внебюджетных

ИСТОЧНИКОВ.

В соответствии с ч.1 ст.54 Закона о местном самоуправлении размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Согласно ч.1 ст.72 Бюджетного Кодекса Российской Федерации размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, решение вопросов местного значения является муниципальной нуждой и, как следствие, должно происходить с применением публичных процедур – т.е. посредством размещения муниципального заказа, который в силу норм Закона № 94-ФЗ должно осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона (в том числе аукциона в электронной форме).

Согласно ч.1 ст.1 Закона № 94-ФЗ, указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Из предмета Договора от 30.12.2011 № 41/11 на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, следует, что Департамент и директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. заключили договор не на возмещение недополученных доходов и (или) финансового обеспечения (возмещения) затрат в связи с производством (реализацией) товаров, а фактически договор на выполнение работ (подрядных работ) по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них и согласно смете на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, расположенных на территории муниципального образования «Город Томск».

Данное обстоятельство подтверждается актами выполненных работ от 16.01.2012 на сумму 15 262 641,17 руб., от 31.01.2012 на сумму 13 581 033,83 руб., от 13.02.2012 на сумму 8 893 451,87 руб., от 14.02.2012 на сумму 11 369 397,2 руб., от 14.03.2012 на сумму 8 568 404,65 руб., от 15.03.2012 на сумму 20 162 084,46 руб., от 15.04.2012 на

сумму 11 441 034,45 руб.

Согласно Постановлению Администрации Города Томска от 30.09.2009 № 924 «Об изменении подведомственности УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Департамент городского хозяйства администрации г. Томска определен уполномоченным отраслевым органом в отношении УМП «Спецавтохозяйство г. Томска», т.е. является учредителем муниципального предприятия. Директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» назначается приказом Департамента городского хозяйства администрации г. Томска (Приказ от 01.10.2009 № 118/лс).

Таким образом, Департамент, как учредитель предприятия, и директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч., как руководитель подведомственного предприятия Департаменту, заключили Договор от 30.12.2011 № 41/11 – соглашение на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них без процедуры размещения заказа для муниципальных нужд, чем исключили возможность иных хозяйствующих субъектов претендовать на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, расположенных на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них в 1 квартале 2012.

Согласно п.1 ст.420 Гражданского Кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с положениями ст.4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соответственно, рассматриваемое соглашение полностью соответствует определению, данному в положениях ст.4 Закона о защите конкуренции.

Согласно п.7 ст.4 Федерального Закона о защите конкуренции: конкуренция это 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 абз.1 ст.16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. и Департамент, заключив Договор (соглашение) от 30.12.2011 № 41/11 - без проведения публичных процедур, а именно без проведения торгов согласно положений Закона № 94-ФЗ, допустили нарушение абз.1 ст.16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в нарушении запрета на заключение соглашений между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно заключили договор (соглашение), создающее для УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке содержания дорог

местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, которые, не владея информацией о намерении заключения указанного договора (соглашения), не имели объективной возможности подать заявку и претендовать на право заключения договора (соглашения).

Таким образом, директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч., заключив Договор (соглашение) от 30.12.2011 № 41/11 с Департаментом без проведения торгов (публичных процедур), не обеспечили 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 и создающее возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с ч.1 ст.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 соответствии с ч.1 ст.14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий предусмотрена административная ответственность.

Договор (соглашение) от 30.12.2011 № 41/11 заключен между УМП «Спецавтохозяйство г. Томска», в лице директора Ч. и Департаментом (отраслевым органом администрации Города Томска, осуществляющим управленческие функции в сфере благоустройства, коммунального хозяйства, транспорта и иных вопросов городского хозяйства на территории муниципального образования «Город Томск»).

Приказом Департамента городского хозяйства администрации г. Томска от 01.10.2009 № 118/лс директором УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» назначен Ч.

Согласно ст.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.

Таким образом, директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч., является должностным лицом, подлежащим административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения.

Доказательствами совершения директором УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч. административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.32 КоАП РФ, являются (копии):

- Договор (соглашение) от 30.12.2011 № 41/11;

- Решение Комиссии Томского УФАС России от 12.11.2013 по делу № 05-10/57-13.

При рассмотрении дела № 05-09/310-13 об административном правонарушении, Ч. на рассмотрение не явился, защитника не направил, пояснения не представил.

Согласно ч.1.2 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Факт нарушения антимонопольного законодательства зафиксирован комиссией антимонопольного органа в решении от 12.11.2013 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-10/57-13.

Согласно ч.1.2 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Время совершения административного правонарушения — «30» декабря 2011 года (заключение Договора от 30.12.2011 № 41/11).

Место совершения административного правонарушения — г. Томск.

Должностное лицо, совершившее административное правонарушение — директор УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» - Ч.

Событием административного правонарушения является заключение Договора (соглашения) от 30.12.2011 № 41/11, в нарушение требований правовой нормы ст.16 Закона о защите конкуренции, чем созданы для УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами по выполнению работ по содержанию дорог местного значения, находящихся на территории МО «Город Томск», и инженерных сооружений на них.

Состав административного правонарушения предусмотрен ст.14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях — действия по заключению недопустимого с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых с соответствию с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий.

Объективную сторону административного правонарушения образуют действия директора УМП «Спецавтохозяйство г. Томска» Ч., заключившего Договор (соглашение) от 30.12.2011 № 41/11, который приводит или может привести недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Объектом правонарушения является установленный антимонопольным законодательством Российской Федерации порядок заключения соглашений.

Обстоятельства, вынуждающие Ч. действовать в состоянии крайней необходимости не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу № 05-09/310-13 не установлены.

Обстоятельств, отягчающие административную ответственность не установлены (ст.4.3 КоАП РФ).

Смягчающие обстоятельства (ст.4.2 КоАП РФ):

- должностное лицо к административной ответственности ранее не привлекалось (правонарушение совершено впервые).

Согласно позиции Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации (Постановление от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях») при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу ч. 2 и ч.3 ст.4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного судам надлежит учитывать, что ст.2.9 КоАП РФ не содержит оговорки о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений п.18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

С учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя оснований для признания правонарушения малозначительным не усматривается.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, форма вины нарушителя, отягчающие и смягчающие обстоятельства. Исходя из изложенного наказание Ч. должно быть назначено в минимальных пределах санкции ч.1 ст.14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь ст.3.2, ч.1 ст.14.32, ст.23.48, ч.1 ст.29.9, ст.29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить Ч. административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 рублей (двадцати тысяч рублей).

В соответствии со ст.31.1 КоАП РФ постановление вступает в законную силу по истечении срока, установленного для обжалования.

В соответствии со ст.30.3 КоАП РФ Жалоба постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

При неуплате штрафа в срок, согласно ч.5 ст.32.2 КоАП РФ копия постановления направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания штрафа.

Реквизиты для уплаты штрафа:

ПОЛУЧАТЕЛЬ: ИНН **7019027633** КПП **701701001** УФК по Томской области Томское УФАС России

Р/с 40101810900000010007 БИК 046902001

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Томской области г. Томск

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКАТО 69401000000

Назначение платежа: оплата штрафа за нарушение антимонопольного законодательства согласно постановлению.

Заместитель руководителя управления

И.В. Бутенко

Постановление направлено по почте

Постановление вступило в законную силу

«___»_____2014г.