

22 апреля 2013 года

г. Владивосток

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4А/08-2013, возбужденного в отношении должностного лица - первого заместителя главы Октябрьского муниципального района,

УСТАНОВИЛ:

Поводом для возбуждения дела № 4А/08-2012 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, в отношении должностного лица - первого заместителя главы Октябрьского муниципального района, в соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ явилось принятие Комиссией Приморского УФАС России решения от 13.03.2013 по делу № 2/08-2013, которым зафиксирован факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Решением Приморского УФАС России по делу № 2/08-2013 признан факт нарушения администрацией Октябрьского муниципального района Приморского края части 1 и части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в размещении информации о проведении аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков с кадастровыми номерами 25:11:2000103:5926 и 25:11:2000103:2134 для строительства многоквартирных жилых домов (для жилищного строительства) на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.torgi.gov.ru (в ненадлежащем информировании), которое могло привести к ограничению конкуренции при проведении аукциона (могло лишить потенциальных претендентов возможности принять участие в аукционе, привести к сокращению количества участников аукциона), а также в установлении в информационном сообщении, опубликованном в газете «Заря» от 22.08.2012 № 66 и размещенном на официальном сайте администрации <http://adminokt.ru>, не предусмотренное законодательством требование о предоставлении юридическими лицами дополнительных документов для участия в аукционе, которое могло привести к необоснованному ограничению доступа к участию в аукционе.

Как усматривается из материалов дела, Администрацией Октябрьского муниципального района на основании постановления от 31.07.2012 № 404-п проведен открытый аукцион на право заключения договоров аренды двух земельных участков с кадастровыми номерами 25:11:2000103:5926 и 25:11:2000103:2134 для строительства многоквартирных жилых домов (для жилищного строительства).

Местоположение земельного участка с кадастровым номером 25:11:2000103:5926: установлено относительно ориентира, расположенного за пределами участка. Ориентир жилой дом. Участок находится примерно в 30 м от ориентира по

направлению на север, почтовый адрес ориентира: с. Покровка Октябрьского района, ул. 50 лет Приморья, 5. Площадь участка 2279 кв. м (лот № 1). Местоположение земельного участка с кадастровым номером 25:11:2000103:2134: установлено относительно ориентира, расположенного за пределами участка. Ориентир жилой дом. Участок находится примерно в 34 м от ориентира по направлению на северо-запад, почтовый адрес ориентира: с. Покровка, ул. 50 лет Приморья, д. 5. Площадь земельного участка 2295 кв. м (лот № 2).

Согласно протоколу № 2 заседания комиссии по проведению открытого аукциона от 21.09.2012 по лоту № 1 и лоту № 2 аукцион признан несостоявшимся по причине участия в аукционе одного участника – ЗАО «Стройинвест», с которым 08.10.2012 заключены договоры аренды указанных выше земельных участков для жилищного строительства.

Из аукционной документации следует, и подтверждено администрацией, что извещение (информационное сообщение) о проведении аукциона было размещено в муниципальной газете «Заря» от 22.08.2012 № 66 и на сайте администрации <http://adminokt.ru>. На официальном сайте Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации www.torgi.gov.ru, информационное сообщение не размещалось.

Пунктом 5 статьи 38 Земельного кодекса установлено, что порядок организации и проведения аукционов по продаже земельных участков из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договоров аренды земельных участков из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, для жилищного строительства определяется [статьей 38.1](#) настоящего Кодекса.

Как определено пунктом 9 статьи 38.1 Земельного кодекса РФ, извещение о проведении аукциона размещается на официальном [сайте](#) Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, не менее чем за тридцать дней до дня проведения аукциона. До определения Правительством Российской Федерации официального сайта Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте организатора аукциона в сети "Интернет" и публикуется организатором аукциона в периодическом [печатном издании](#), определяемом соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, главой муниципального образования.

Редакция пункта 9 статьи 38.1 Земельного кодекса РФ введена Федеральным законом от 06.12.2011 N 401-ФЗ, вступившим в силу с 06.01.2012 года.

Постановлением Правительства РФ от 28.09.2010 № 767 «Об определении официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о проведении торгов» (в ред. Постановления Правительства РФ от 03.08.2011 № 650) сайт www.torgi.gov.ru определен в качестве официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о проведении торгов по продаже земельного участка из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение

договоров аренды таких земельных участков для жилищного строительства, по продаже права на заключение договоров аренды земельного участка из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, для индивидуального и малоэтажного жилищного строительства, а также торгов на право заключения договоров о развитии застроенной территории.

Редакция Постановления Правительства РФ от 03.08.2011 № 650 вступила в силу с 01.01.2012.

Исходя из перечисленных норм, извещение о проведении аукционов на право заключения договоров аренды земельных участков для жилищного строительства с 06.01.2012 в обязательном порядке должно размещаться на сайте www.torgi.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Неразмещение извещения о проведении торгов в порядке, установленном федеральным законодательством, а именно на сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru является ненадлежащим информированием.

В силу п. 3 и п. 4 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 № 101 надлежащее информирование направлено на обеспечение конкуренции при проведении торгов. Ненадлежащее информирование лишает потенциальных претендентов возможности принять участие в торгах, отрицательно сказывается на привлечении внимания к торгам со стороны возможных претендентов, соответственно, влечет сокращение количества участников торгов.

Следовательно, ненадлежащее информирование (не соответствующее требованиям законодательства) о проведении аукциона не может не влиять на конкуренцию, не может не создавать возможность наступления последствий в виде ограничения конкуренции.

Таким образом, неразмещение администрацией Октябрьского муниципального района извещения о проведении аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков с кадастровыми номерами 25:11:2000103:5926 и 25:11:2000103:2134 для строительства многоквартирных жилых домов (для жилищного строительства) на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru не могло не повлиять на конкуренцию при проведении этого аукциона.

Из материалов дела также следует, что в информационном сообщении о проведении аукциона, опубликованном в газете «Заря» от 22.08.2012 № 66 и размещенном на официальном сайте администрации <http://adminokt.ru>, предусмотрено, что юридическое лицо для участия в аукционе дополнительно предоставляет следующие документы: копии нотариально заверенных учредительных документов, свидетельства о государственной регистрации юридического лица, выписку из решения уполномоченного органа юридического лица о совершении сделки, копию приказа (выписки) о назначении руководителя.

Частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются органы местного самоуправления, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Как установлено пунктом 12 статьи 38.1 Земельного кодекса РФ, для участия в аукционе заявители представляют в установленный в извещении о проведении аукциона срок следующие документы: 1) заявку на участие в аукционе по установленной форме с указанием реквизитов счета для возврата задатка; 2) копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц); 3) документы, подтверждающие внесение задатка.

Пунктом 13 статьи 38.1 Земельного кодекса РФ предусмотрено, что организатор аукциона не вправе требовать представление других документов, кроме указанных в [пункте 12](#) настоящей статьи документов. Организатор аукциона в отношении заявителей - юридических лиц и индивидуальных предпринимателей запрашивает сведения, подтверждающие факт внесения сведений о заявителе в единый государственный реестр юридических лиц (для юридических лиц) или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), в федеральном [органе](#) исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств (Данная норма применяется с 1 июля 2012 года).

Таким образом, требование о предоставлении юридическими лицами дополнительных документов для участия в аукционе не предусмотрено пунктами 12 и 13 статьи 38.1 Земельного кодекса РФ.

Учитывая, что представление документов, предусмотренных информационным сообщением, является основанием для признания заявителя участником аукциона, их непредставление может необоснованно ограничить доступ к участию в торгах.

Таким образом, установленные обстоятельства свидетельствуют о наличии нарушения части 1 и части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции в действиях администрации Октябрьского муниципального района, не разместившей информацию о проведении аукциона на право заключения договоров аренды земельных участков для жилищного строительства на сайте www.torgi.gov.ru, и установившей в информационном сообщении, опубликованном в газете «Заря» от 22.08.2012 № 66 и размещенном на официальном сайте администрации <http://adminokt.ru>, не предусмотренные законодательством требования о предоставлении юридическими лицами дополнительных документов для участия в аукционе.

Согласно части 1 статьи 14.9 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, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Статьей 2.4. КоАП РФ установлено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, выполняющее [организационно-распорядительные](#) или [административно-хозяйственные](#) функции в органах местного самоуправления.

Как следует из материалов дела, пунктом 4 постановления администрации Октябрьского муниципального района от 31.07.2012 № 404-п, на основании которого проведен открытый аукцион на право заключения договоров аренды двух земельных участков с кадастровыми номерами 25:11:2000103:5926 и 25:11:2000103:2134 для строительства многоквартирных жилых домов (для жилищного строительства), обязанность по контролю за исполнением постановления, то есть обязанность контролировать проведение аукциона возложена на первого заместителя главы администрации Октябрьского муниципального района.

В соответствии с пунктом 1 постановления администрации Октябрьского муниципального района от 13.07.2012 № 367-п «О делегировании полномочий главы администрации Октябрьского района», первому заместителю главы администрации Октябрьского района, в соответствии с распределением обязанностей делегированы вопросы предоставления муниципального имущества, в том числе земельных участков в аренду и безвозмездное пользование.

В соответствии с должностной инструкцией первый заместитель главы Октябрьского муниципального района управляет и распоряжается объектами муниципальной собственности (п.2.1), непосредственно координирует и контролирует отдел имущественных отношений, который в соответствии положением об отделе разрабатывает проекты решений по проведению торгов на право заключения договоров аренды земельных участков и выполняет функции организатора продавца земельных участков (п.2.2), контролирует исполнение вопросов по владению, пользованию и распоряжению муниципальным имуществом (п.2.7).

Исходя из перечисленных муниципальных актов следует, должностным лицом администрации, в обязанность которого входит контроль за проведением аукционов на право заключения договоров аренды муниципального имущества (земельных участков), в том числе обязанность по контролю за соблюдением антимонопольных правил при проведении таких аукционов, является первый заместитель главы администрации Октябрьского муниципального района.

Согласно пункту 4 Должностной инструкции первый заместитель главы администрации Октябрьского района несет ответственность за невыполнение возложенных на него функций и должностных обязанностей.

Таким образом, в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ должностным лицом администрации, совершившим действие, не соответствующее антимонопольному законодательству, зафиксированное в решении Приморского УФАС России №

2/08-2013, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, является первый заместитель главы администрации Октябрьского муниципального района., так как им надлежаще не исполнены служебные обязанности по контролю за проведением аукциона, надлежаще не обеспечено соблюдение антимонопольных правил при проведении этого аукциона.

Административное дело рассматривается по ходатайству от 09.04.2013 в отсутствие должностного лица.

В письменном объяснении от 26.03.2013 № 2013-949 ответчиком признан факт нарушения, указав, что извещение о проведении аукциона не было размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru, так как администрация руководствовалась постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909, которое вступило в силу 01.01.2013, а требование о представлении юридическими лицами дополнительных документов для участия в аукционе, предусмотренное извещением, установлено на основании постановления Правительства РФ от 11.11.2002 № 808. Просит рассмотреть возможность освобождения от административной ответственности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, так как считает, что отсутствует умысел, а наступившие последствия не представляют существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Доводы должностного лица в обоснование отсутствия вины, изложенные в объяснении, отклоняются на основании следующего.

До вступления в силу этого постановления (до 01.01.2013) являлись действующими постановления Правительства РФ от 28.09.2010 № 767 и от 03.08.2011 № 650, определившими сайт www.torgi.gov.ru в качестве официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о проведении торгов по продаже земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договоров аренды таких земельных участков для жилищного строительства, а также для индивидуального и малоэтажного жилищного строительства.

В соответствии с пунктом 5 статьи 38 Земельного кодекса РФ определено, что порядок организации и проведения аукционов по продаже земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договоров аренды таких земельных участков для жилищного строительства определяется [статьей 38.1](#) настоящего Кодекса. Статья 38.1 Земельного кодекса предоставляет участниками аукциона – юридическими лицами дополнительных документов не предусматривает. Постановление Правительства РФ № 808 не регулирует проведение аукционов по продаже земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо права на заключение договоров аренды таких земельных участков для жилищного строительства, поэтому оно не может применяться при проведении таких аукционов.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение не ставится в зависимость от формы вины, поэтому с субъективной стороны указанное правонарушение может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрена возможность освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения. При малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с [постановлением](#) Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Статьей 8 Конституции РФ гарантируется защита конкуренции. Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены [Законом о защите конкуренции](#). Поэтому совершение должностными лицами органов публичной администрации действий (бездействия), влияющих на конкуренцию, а именно неисполнение (ненадлежащее исполнение) должностным лицом обязанности по обеспечению конкуренции при осуществлении деятельности органа местного самоуправления представляет существенное нарушение охраняемых общественных правоотношений. Материалами дела подтверждается, что первым заместителем главы Октябрьского муниципального района надлежаще не обеспечена конкуренция при проведении торгов на право приобретения в аренду земельных участков для жилищного строительства.

При таких обстоятельствах не усматривается признаков малозначительности в действиях (бездействии) ответчика. В связи с этим он не может быть освобожден от административной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 2.9 КоАП РФ.

Факт совершения должностным лицом действий (бездействия), недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством - нарушения части 1 и части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, административная ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, подтверждается протоколом № 4А/08-2013 об административном правонарушении, материалами административного дела, решением Приморского УФАС России по делу № 2 /08-2013.

Доказательств отсутствия вины не установлено.

В соответствии с общими правилами назначения административного наказания, основанными на принципах справедливости, соразмерности и индивидуализации ответственности, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях ([часть 1 статьи 4.1](#) Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях); при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность ([часть 2 статьи 4.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность не установлено.

Размер штрафа назначается в пределах установленной КоАП РФ нормы с учетом характера правонарушения, в том числе учитывается отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать первого заместителя главы Октябрьского муниципального района виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.
2. Наложить минимальный штраф в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Р