

Я, Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области «.....», изучив материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.9-34/2019 в отношении должностного лица: начальника управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга (на момент совершения правонарушения) – «.....» по факту административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

Установила:

04.04.2019г. должностным лицом Оренбургского УФАС России в отношении начальника управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга (на момент совершения правонарушения) «.....» составлен протокол об административном правонарушении №54 по ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Определением Оренбургского УФАС России №3077 от 05.04.2019г., рассмотрение дела об административном правонарушении №056/04/14.9-34/2019 в отношении начальника управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга (на момент совершения правонарушения) «.....» назначено на 15.04.2019г.

О дате, времени, месте рассмотрения дела начальник управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга «.....» уведомлена надлежащим образом 08.04.2019г.

При рассмотрении дела в антимонопольном органе присутствовал:

- представитель «.....» (предъявлена доверенность б/н от 08.04.2019г.). Представлены письменные пояснения. Согласно пояснениям представителя, «...» вину в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ не признает. Представитель «.....» просила о применении ст. 2.9 КоАП РФ.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, заслушав доводы представителя «.....», должностное лицо, рассматривающее

настоящее дело, приходит к следующему.

В связи с наличием в действиях Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга (далее – Управление) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало предупреждение № 06-19-09/2018 (исх: 2960 от 02.04.2018г.) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, обеспечивающее развитие конкуренции на рынке по управлению многоквартирными домами, путем проведения открытых конкурсов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирным домом по адресу: Оренбургская область, г.Оренбург, ул. Авиационная, 14, инв. №150.

Согласно указанному предупреждению, Управлению необходимо было в срок до 06 июня 2018 г. провести открытый конкурс по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами в соответствии с действующими требованиями действующего законодательства по адресу: Оренбургская область, г.Оренбург, ул. Авиационная, 14, инв. №150.

Управление не выполнило предупреждение Оренбургского УФАС России №06-19-09/2018 в предоставленный ей предельный срок до 06.06.2018 г. для принятия мер по устранению признаков нарушения ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», а именно не провела открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: Оренбургская область, г.Оренбург, ул. Авиационная, 14, инв. №150.

На основании п. 8 ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции», п. 3.5 Приказа ФАС России от 22.01.2016 г. № 57/16 «Об утверждении Порядка выдачи предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства», Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от «15» июня 2018 г. издан Приказ №77 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Управлением ч. 1 ст. 15

Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела установлено, что Управлением жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга не исполнена обязанность по проведению конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом по адресу: Оренбургская область, г.Оренбург, ул.Авиационная, 14, инв. №150, тогда как в силу прямого указания ч. 2 ст. 163 ЖК РФ управление многоквартирным домом, в котором доля Российской Федерации в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме составляет более чем пятьдесят процентов, осуществляется на основании договора управления данным домом, заключенного с управляющей организацией, выбранной по результатам открытого конкурса, который проводится в порядке, установленном Правительством Российской Федерации в соответствии с ч. 4 ст. 161 ЖК РФ.

Решением Комиссии Оренбургского УФАС России по делу №06-05-05/2018 факт нарушения Управлением ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» признан доказанным в связи со следующим.

Частью 1 ст. 163 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) определено, что порядок управления многоквартирным домом, все помещения в котором находятся в собственности Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, устанавливается уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, органом государственной власти субъекта Российской Федерации и органом местного самоуправления.

В соответствии с ч. 2 ст. 163 ЖК РФ управление такими многоквартирными домами должно осуществляться на основании договора управления, заключенного с управляющей организацией, выбранной по результатам открытого конкурса, который проводится в порядке, установленном Правительством Российской Федерации в соответствии с ч. 4 ст. 161 ЖК РФ.

Согласно ч. 4 ст. 161 ЖК РФ, орган местного самоуправления в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного

конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Согласно п. 1 ст. 33 Устава администрации города Оренбурга, администрация города Оренбурга является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления муниципального образования «город Оренбург», наделенным собственными полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных федеральными законами и законами Оренбургской области.

В соответствии со структурой администрации города Оренбурга (приложение №1 к решению Оренбургского городского Совета №85 от 25.01.2013г.) в структуру администрации г.Оренбурга входят, в том числе: Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга, Комитет по управлению имуществом г.Оренбурга, Департамент градостроительства и земельных отношений администрации г.Оренбурга.

Согласно п. 1.1. Положения об Управлении жилищно-коммунального хозяйства администрации города Оренбурга (утв. Решением Оренбургского городского Совета №187 от 28 июня 2011 г.) (далее – Положение), Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга является отраслевым (функциональным) органом администрации города Оренбурга, обладает правами юридического лица и находится в непосредственном подчинении заместителя Главы администрации города Оренбурга по городскому хозяйству.

В соответствии с п. 2.27 Положения, Управление ЖКХ администрации г.Оренбурга организует проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации в жилых домах, все помещения в которых находятся в муниципальной собственности, а так же, если в многоквартирном доме собственниками жилых помещений не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Таким образом, органом, уполномоченным на проведение конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами на территории города Оренбурга, доля собственности Министерства обороны РФ в которых составляет более 50 %, является Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга.

В случае, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, может влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Согласно ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «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 РФ 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).

Таким образом, Управление ограничило возможность участия в открытом конкурсе потенциальных хозяйствующих субъектов, действующих на рынке управления многоквартирными домами в пределах города Оренбурга, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на данном товарном рынке.

Ответственность за данное правонарушение установлена ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой 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, 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 ч. 3 ст. 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

На момент совершения нарушения ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях «...» являлась должностным лицом – начальником управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга, действовавшей на основании распоряжения № 43-кл от 19.03.2014 года «О назначении «...».

В соответствии с п. 3.1. Положения об Управлении жилищно-коммунального хозяйства администрации города Оренбурга (далее – Положение) (утв. Решением Оренбургского городского Совета № 187 от 28 июня 2011 года) Управление возглавляет начальник. Начальник управления несет ответственность за деятельность Управления в целом, в том числе: за ненадлежащее выполнение возложенных на Управление полномочий (функций) (п.3.7.3 Положения).

С учетом изложенного, должностным лицом – начальником управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г. Оренбурга «...» допущено административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения является местонахождение Администрации МО город Оренбург,

фактического местонахождения рабочего места должностного лица - начальника управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г. Оренбурга «...»: г.Оренбург, ул. Пролетарская, 216.

Время совершения административного правонарушения – 02.04.2018г. (дата выдачи предупреждения №06-19-09/2018).

В соответствии со ст. 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 ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Факт правонарушения и наличие вины «...» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях, подтверждаются материалами дела.

Согласно ч. 1 ст. 1.7 Кодекса РФ об административной ответственности, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса РФ 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.

В силу ст. 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что срок привлечения

должностного лица к административной ответственности не истек, обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении, не установлены. Также не установлены обстоятельства отягчающие административную ответственность.

Исследовав вопрос о возможности освобождения «....» от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не нахожу оснований для признания малозначительности совершенного административного правонарушения, ввиду его характера, суммы штрафа, с учетом непризнания вины, и исходя из материалов дела в совокупности.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьями 3.1, 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на основании ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – начальника управления жилищно-коммунального хозяйства администрации г.Оренбурга (на момент совершения правонарушения) – «....» виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить ей административное наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.

Заместитель руководителя

Оренбургского УФАС России

«....»