

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № АД 04-05/553

17 марта 2015 г.

г. Кострома

Я, заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля и информационного анализа Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области (далее – Костромское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №АД 04-05/553 в отношении должностного лица – главы администрации городского округа город Буй Костромской области в связи с наличием в его действиях состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, в силу части 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ) явилось решение Комиссии Костромского УФАС России (далее – Комиссия) от 27.08.2014 г. по делу № 04-73/1183 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с которым признан факт нарушения администрацией городского округа город Буй Костромской области (далее – администрация) пункта 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в непроведении в соответствии с частью 13 статьи 161 и частью 2 статьи 163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: город Буй, ул. Чапаева, дома №№ 33, 35.

Указанное решение Комиссии вступило в законную силу, в установленные законодательством сроки обжаловано не было.

Обстоятельства совершения нарушения антимонопольного законодательства подробно отражены в решении Комиссии антимонопольного органа по делу №04-73/1183 от 27.08.2014 г. о нарушении антимонопольного законодательства, а также в постановлении Буйского межрайонного прокурора, старшего советника юстиции о возбуждении дела об административном правонарушении от 21.11.2014 г., которые находятся в материалах настоящего административного дела и являются его неотъемлемой частью.

Наличие события рассматриваемого административного правонарушения подтверждено вступившим в законную силу решением Комиссии антимонопольного органа по делу №04-73/1183 от 27.08.2014 года.

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства №04-73/1183 в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции явилось обращение Буйской межрайонной прокуратуры о нарушении антимонопольного законодательства со стороны

администрации городского округа город Буй Костромской области.

В действиях администрации были выявлены нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в непроведении администрацией в соответствии с частью 13 статьи 161 и частью 2 статьи 163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: город Буй, ул. Чапаева, дома №№ 33, 35.

Решением Костромского УФАС России по делу № 04-73/1183 от 27.08.2014 года было установлено, что администрация была обязана в силу требований, установленных ч.13 ст.161 и ч.2 ст.163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ (далее – ЖК РФ) в течение десяти рабочих дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов №№ 33, 35 по ул. Чапаева провести открытый конкурс по отбору управляющей организации. Рассматриваемые действия администрации были признаны нарушающими пункт 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

За нарушение требований статьи 15 Закона о защите конкуренции предусмотрена административная ответственность по статье 14.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП 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 частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ, - влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

21.11.2014 Буйским межрайонным прокурором, старшим советником юстиции было вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 21.11.2014 г. в отношении главы администрации городского округа город Буй Костромской области по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ. Процессуальных нарушений при вынесении постановления не допущено. Постановление вынесено в присутствии физического лица.

В письменных объяснениях от 21.11.2014 г., полученных Буйским межрайонным прокурором, старшим советником юстиции от физического лица было указано следующее: «На момент ввода жилых домов по ул. Чапаева д. 33, 35 в г. Буйе было 3 управляющих компании: ОАО «Наш дом», образовывалось УК ООО «УК – РЭК», и действовала ОАО «Славянка». Не проводился конкурсный отбор по управлению многоквартирными домами, так как было проведено общее собрание собственников, на момент проведения собрания в собственности муниципалитета находилось более 50% жилых помещений в данных домах. На общем собрании было принято решение о заключении договоров управления МКД с управляющей организацией «Наш дом». Действовали в соответствии с жилищным кодексом, считали, что проведение конкурса не обязательно, считали, что достаточно

проведения собрания собственников».

О времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении АД 04-05/553 физическое лицо извещено надлежащим образом, о чем свидетельствует почтовое уведомление о получении определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-05/553., в котором была указана дата рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. №433/04 от 20.02.2015 г.).

17.03.2015 при рассмотрении дела об административном правонарушении № 04-05/553 физическое лицо указал, что не считает себя ответственным за совершение рассматриваемого административного правонарушения. Как было указано лицом, за совершение рассматриваемого административного правонарушения ответственность должен нести заместитель главы администрации городского округа город Буй, курирующий указанные вопросы.

Давая оценку обстоятельствам настоящего административного дела должностное лицо Костромского УФАС России, рассматривающее дело исходит из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Противоправность рассматриваемого деяния выразилась в непроведении в соответствии с частью 13 статьи 161 и частью 2 статьи 163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: город Буй, ул. Чапаева, дома №№ 33, 35.

Как указано в решении Комиссии антимонопольного органа по делу № 04-73/1183 противоправным было признано бездействие администрации по непроведению открытого конкурса по отбору управляющей организации в течение десяти рабочих дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов №№ 33, 35 по ул. Чапаева.

Как значится из материалов административного дела, администрацией в рамках реализации региональной адресной программы «Переселение граждан из аварийного жилищного фонда с учетом необходимости развития малоэтажного жилищного строительства на территории городского округа г. Буй на 2011-2012 годы» проведено в 2011-2012 годах 46 открытых аукционов в электронной форме на приобретение жилых помещений для переселения граждан. По результатам указанных аукционов комитетом по управлению муниципальным имуществом городского округа г. Буй (далее – КУМИ г. Буя) заключены 46 муниципальных контрактов на приобретение жилых помещений для переселения граждан с ООО «ПСК «Монолит».

Строительство многоквартирных домов за счет средств Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства по адресу: г. Буй, ул.

Чапаева, дома №№ 33, 35 началось в августе 2011 года. Разрешение на ввод в эксплуатацию домов №№ 33, 35 по ул. Чапаева получено 12.10.2012. Акты приема-передачи объектов долевого строительства по муниципальным контрактам были подписаны сторонами (КУМИ г. Буя и ООО «ПСК «Монолит») 15.10.2012.

В нарушение требований ч.13 ст.161 и ч.2 ст.163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ (далее – ЖК РФ) с момента выдачи разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов №№ 33, 35 по ул. Чапаева открытый конкурс по отбору управляющей организации Администрацией не проводился.

Объективная сторона данного правонарушения состоит в нарушении запретов, предусмотренных частью пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции на принятие актов и (или) осуществление действий (бездействий), федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иным осуществляющими функции указанных органов органам или организациям, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации 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 частности на необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Статьей 2.4 КоАП РФ предусмотрено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ 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.

В соответствии с частью 2 статьи 35 Устава муниципального образования городской округ город Буй (принят Думой города Буя Костромской области Решением № 400 от 27.05.2005 года) (далее – Устав) деятельностью администрации городского округа город Буй на принципах единоначалия руководит глава администрации городского округа.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 35.3 Устава глава администрации городского округа город Буй осуществляет общее руководство деятельностью администрации городского округа город Буй, ее структурных подразделений по

решению всех вопросов, отнесенных к компетенции администрации городского округа город Буй.

Решением Думы городского округа город Буй от 28.01.2011 № 58 физическое лицо назначен на должность главы администрации городского округа город Буй. 02.02.2011 г. между главой городского округа город Буй и лицом заключен контракт, в соответствии с пунктом 1.5. которого глава администрации руководит администрацией на принципах единоначалия, самостоятельно решает вопросы, отнесенные к его компетенции Уставом муниципального образования городской округ город Буй, настоящим контрактом.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что высшее должностное лицо Администрации – глава администрации является должностным лицом, согласно положениям 2.4. КоАП.

Довод физического лица согласно которому ответственность за данное правонарушение должен нести курирующий указанные вопросы заместитель главы администрации городского округа город Буй не может быть признан как обоснованный ввиду следующего.

В соответствии с постановлением администрации городского округа город Буй Костромской области от 05 сентября 2011 года № 810 (действовавшего на момент ввода домов №№ 33,35 расположенных на ул. Чапаева, г. Буя в эксплуатацию) отдел муниципальных закупок и контроля цен администрации городского округа город Буй являлся уполномоченным на проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами на территории городского округа город Буй. В соответствии с пунктом 1.1. Положения об отделе по муниципальным закупкам и контролю цен (утверждено распоряжением главы администрации городского округа город Буй № 64-р от 15 марта 2006 г.) (далее – Положение об отделе по муниципальным закупкам и контролю цен) отдел по муниципальным закупкам и контролю цен является структурным подразделением администрации городского округа город Буй. Согласно пункта 1.4. Положения об отделе по муниципальным закупкам и контролю цен в своей деятельности отдел подчиняется главе администрации городского округа город Буй. На момент ввода в эксплуатацию многоквартирных домов № № 33, 35 на территории городского округа город Буй отсутствовал муниципальный акт, который регулировал бы процедуру организации проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, вводимыми в эксплуатацию на территории городского округа город Буй. Вопросы организации проведения открытого конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами на территории городского округа город Буй затрагивают функции различных структурных подразделений администрации.

На основании приведенных норм администрация обязана проводить открытый конкурс по отбору управляющей организации на право управления многоквартирным домом.

Согласно пункту 10 статьи 35.2 Устава глава администрации городского округа город Буй несет ответственность за деятельность администрации городского округа город Буй и ее структурных подразделений.

В соответствии с пунктом 9.1 статьи 35.2 Устава глава администрации должен соблюдать ограничения и запреты и исполнять обязанности, которые установлены Федеральным законом от 25.12.2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» и другими федеральными законами.

Таким образом, при осуществлении своих полномочий, в том числе, полномочий по руководству и контролю за деятельностью структурных подразделений администрации, глава администрации поселения обязан исполнять свои полномочия в соответствии с требованиями, установленные законодательством Российской Федерации, в том числе, Жилищным кодексом Российской Федерации, Законом о защите конкуренции.

Физическое лицо, на момент выдачи разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов №№ 33, 35 по ул. Чапаева в городе Буй Костромской области, а также в период необходимых для принятия мер по проведению открытого конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами №№ 33,35 расположенных на ул. Чапаева в г. Буй, замещал должность главы администрации городского округа город Буй. Таким образом, в указанный период главы администрации городского округа город Буй физическое лицо в надлежащем порядке исполняло полномочия главы администрации городского округа город Буй и в соответствии с данным обстоятельством был обязан при осуществлении своих полномочий руководствоваться нормами законодательства, не допускать нарушение установленных законом правил, осуществления действий (бездействий), противоречащих действующему законодательству.

Доказательств того, что ответственность за совершение данного правонарушения должно нести иное лицо, в материалы дела представлено не было.

Все вышеустановленные факты доказывают, что глава администрации городского округа город Буй совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП, которое выразилось в непроведении в соответствии с частью 13 статьи 161 и частью 2 статьи 163 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: город Буй, ул. Чапаева, дома №№ 33, 35.

С субъективной стороны указанное правонарушение может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Физическое лицо имело возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие меры по их исполнению.

Все установленные в ходе дела обстоятельства доказывают наличие в действиях физического лица вины, предусмотренной статьей 2.2 КоАП РФ. Вина выразилась в ненадлежащем исполнении, как лицом, исполняющим обязанности главы администрации городского округа город Буй на момент своих публично – правовых обязанностей.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность согласно статье 4.2. КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность согласно статье 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Факт совершения главой администрации городского округа город Буй подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 21.11.2014 г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП 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 юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая наличие в действиях главы администрации городского округа город Буй. состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, лицо, рассматривающее дело, считает необходимым назначить меру ответственности для физического лица в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10 а также статьями 1.2, 1.5, 2.1, 3.1, 3.2, 3.5, 4.1, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать главу администрации городского округа город Буй виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ., выразившегося в нарушении пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем непроведении в соответствии с частью 13 статьи 161 и частью 2 статьи 163

Жилищного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными жилыми домами, расположенными по адресу: город Буй, ул. Чапаева, дома №№ 33, 35 и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.