

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 011/04/7.32.4-719/2019
об административном правонарушении

г.
Сыктывкар

10 декабря 2019 года

№ 01-111/9669

Должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России, место нахождения: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Интернациональная, дом 160а, ИНН 1101481197, ОГРН 1021100514951, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 23.10.2002) <...>, рассмотрев постановление заместителя прокурора города Инты <...> от 18.11.2019 о возбуждении дела об административном правонарушении, и материалы дела об административном правонарушении № 011/04/7.32.4-719/2019 в отношении должностного лица администрации муниципального образования городского округа «Инта» <...> по части 2 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

По части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных настоящим

Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

В части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению, в том числе органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

В ходе проведенной прокуратурой города Инты проверки соблюдения администрацией муниципального образования городского округа «Инта» (далее – администрация МО ГО «Инта») законодательства при распоряжении муниципальным имуществом МОГО «Инта» установлено, что в соответствии с протоколом заседания постоянно действующей комиссии по приватизации муниципальной собственности № 03 от 29.08.2019 по лотам №№ 45-49 принято решение о проведении открытого аукциона по продаже права

аренды имущества, целевое назначение которого – осуществление производственной деятельности по обслуживанию водопроводных сетей и насосных станций на территории МОГО «Инта».

Извещение о проведении открытого аукциона № 04/2019 (№ 290819/0348258/01 на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru) и документация об аукционе № 04/2019 на право заключения договоров аренды муниципального имущества (далее - документация об аукционе № 04/2019) размещены на официальном сайте 29.08.2019.

В соответствии с пунктом 3 документации об аукционе № 04/2019 объектами аренды по лотам №№ 45-49 являются объекты, используемые для осуществления производственной деятельности по обслуживанию водопроводных сетей и насосных станций на территории МО ГО «Инта».

Согласно ответу администрации МО ГО «Инта» исх. от 06.11.2019 № 06/13054 на запрос прокуратуры города Инты наиболее поздняя дата ввода в эксплуатацию одного из передаваемых в аренду объектов является 1997 год.

Учитывая то, что срок между датой ввода в эксплуатацию объектов водоотведения и водоснабжения и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет, то объекты, указанные в лотах №№ 45-49, могли быть переданы только по конкурсу на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, администрацией МО ГО «Инта» неправомерно принято решение о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды муниципального имущества по лотам №№ 45-49 вместо конкурса на право заключения концессионного соглашения, предусмотренного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений.

Частью 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.29 и 7.32.3 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста 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.

Примечанием к статье 2.4 КоАП РФ определено, что под должностным лицом в настоящем Кодексе 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.

Документация об аукционе № 04/2019, в которой указано имущество по лотам №№ 45-49, утверждена 29.08.2019 <...>.

Согласно выписке из распоряжения администрации МО ГО «Инта» <...> переведен на должность <...>.

В соответствии с должностным регламентом <...>, утвержденного 27.07.2018 руководителем администрации МО ГО «Инта», <...> назначается и освобождается от занимаемой должности распоряжением администрации МО ГО «Инта» по представлению руководителя администрации МО ГО «Инта». При исполнении должностных обязанностей <...> руководствуется правовыми, нормативными правовыми актами Российской Федерации, Республики Коми, МО ГО «Инта».

Таким образом, <...> является должностным лицом в понимании примечания к статье 2.4 КоАП РФ.

<...>, являющийся должностным лицом администрации МО ГО «Инта», допустил нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в виде принятия решения о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды муниципального имущества по лотам №№ 45-49 (№ аукциона 290819/0348258/01 на официальном сайте в сети «Интернет» www.forgi.gov.ru) вместо конкурса на право заключения концессионного соглашения, предусмотренного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений. Тем самым, совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: Республика Коми, г. Инта, ул. Горького, д. 16.

Время совершения правонарушения: 29.08.2019.

По части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации

торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 настоящего Кодекса) - по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Частями 1, 2 статьи 25.1 КоАП РФ определено, что лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

<...> извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела путем направления копии определения от 27.11.2019 № 01-111/9121 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 011/04/7.32.4-719/2019, вызове лица, истребовании дополнительных материалов по делу, что подтверждается уведомлением о вручении № 16700042857679 (вручено 02.12.2019).

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие <...>, в присутствии <...> – прокурора отдела прокуратуры Республики Коми.

Отводы, ходатайства не поступили.

<...> в письменных объяснениях от 18.11.2019 при возбуждении административного производства указано, что ООО «Акваград» является арендатором имущества ОАО «Интаводоканал», которое непосредственно используется в целях водоснабжения и неразрывно связано с имуществом, переданным в аренду по договору для обеспечения единого технологического процесса и осуществления деятельности. Заключение договора аренды в отношении объектов водоснабжения, водоотведения на торгах вместо заключения концессионного соглашения не повлияли на развитие добросовестной конкуренции, не ущемило права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Данные доводы не могут быть приняты в виду того, что по лотам №№ 45-49 документации об аукционе № 04/2019 определены объекты, используемые для осуществления производственной деятельности по обслуживанию водопроводных сетей и насосных станций на территории МО ГО «Инта»,

передача которых в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Передача имущества в порядке пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не предполагает проведение торгов.

Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договоров аренды, заключенных администрацией МО ГО «Инта» по результатам открытого аукциона № 04/2019 на право заключения договоров аренды муниципального имущества (№ 290819/0348258/01 на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru) является предоставление арендодателем арендатору объекта аренды (имущества) за плату во временное пользование в целях: осуществления производственной деятельности по обслуживанию водопроводных сетей и насосных станций на территории МО ГО «Инта».

Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Объективную сторону данного правонарушения образует сам факт нарушения порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (в данном случае – принятие решения о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды муниципального имущества по лотам №№ 45-49 вместо конкурса на право заключения концессионного соглашения).

Состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного наступления каких-либо негативных последствий. Административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния.

Обстоятельства, исключающие возможность соблюдения <...>требований действующего законодательства, а также свидетельствующие о принятии всех зависящих от него мер по соблюдению указанных требований, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, а также смягчающие, отягчающие административную ответственность, в ходе рассмотрения дела не установлены.

Основания для освобождения <...> от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП РФ (при малозначительности административного правонарушения) отсутствуют ввиду следующего.

Статьей 2.9 КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

По пункту 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 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.

По пункту 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» предусмотрены особенности, которые необходимо соблюсти при проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, например:

- особенности конкурсной документации определены статьей 46 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;
- особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения установлен в статье 47 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;
- особенности представления заявок на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения указаны в статье 48 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;
- особенности представления, рассмотрения и оценки конкурсных

предложений по концессионному соглашению установлены в статье 49 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Следовательно, проведение торгов на право заключения договоров аренды и заключение по их результатам договоров аренды, влекут нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества, особенности проведения которого определены Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ, характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует годичный срок давности привлечения к административной ответственности, санкция части 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ, предусматривающая применение к должностным лицам административного штрафа в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей, а также отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

Характер совершенного административного правонарушения не свидетельствует о его малозначительности.

В связи с этим, основания для освобождения <...> от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП РФ (при малозначительности административного правонарушения) отсутствуют.

Документы, свидетельствующие о неудовлетворительном имущественном положении <...>, в материалах дела отсутствуют.

Статьей 1.2 КоАП РФ установлено, что задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе защита собственности, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Статья 7.32.4 КоАП РФ включена в главу 7, объединяющую административные правонарушения в области охраны собственности.

С учетом целей и задач законодательства об административных правонарушениях, установление административной ответственности за нарушение порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов имеет целью предотвратить наступление существенной угрозы охраняемым общественным отношениям в сфере охраны собственности.

Объективным отражением степени общественной опасности противоправного деяния и, как следствие, потенциальной угрозы охраняемым правом общественным отношениям служит санкция части 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ, предусматривающая применение к должностным лицам административного штрафа в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ определено, что административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

С учетом этого, привлечение <...> к административной ответственности по части 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ преследует своей целью предупреждение совершения новых правонарушений (также и другими лицами).

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного <...> административного правонарушения, личность <...>, отсутствие обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, руководствуясь статьями 3.1, 4.1, 4.2, 4.3, частью 2 статьи 7.32.4, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <...>, являющегося должностным лицом администрации МО ГО «Инта», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ, выразившегося в нарушении порядка определения формы проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в виде принятия решения о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды муниципального имущества по лотам №№ 45-49 (№ аукциона 290819/0348258/01 на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru) вместо конкурса на право заключения концессионного соглашения, предусмотренного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений.

2. Назначить <...> наказание в виде административного штрафа в размере 40 000 (сорока тысяч) рублей за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам для уплаты штрафа:

ГРКЦ НБ РЕСП. КОМИ БАНКА РОССИИБИК 048702001
Г.СЫКТЫВКАР Сч. №
Банк получателя
ИНН 1101481197 КПП 110101001 Сч. № 40101810000000010004
УФК ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ (КОМИ УФАС
РОССИИ)

Вид оп. 01 Срок
плат.
Наз. пл. Очер. 3
плат.
Рез.
поле

Получатель
1611160201001600014087701000 0 0 0 0 0

ШТРАФ ЗА НАРУШЕНИЕ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ
КОНКУРЕНЦИИ НА ТОВАРНЫХ РЫНКАХ ПО ДЕЛУ № _____ ОТ _____ СОГЛАСНО
ПОСТАНОВЛЕНИЮ № _____ ОТ _____

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-

исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В силу статей 30.2, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

- 1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;
- 2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;
- 3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Срок предъявления постановления к исполнению составляет 2 года.

Должностное лицо управления

<...>

