

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания
по делу № 02-62/11-19.8 об административном правонарушении

г. Якутск

27 декабря 2011 г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) Ярыгина О.А., рассмотрев протокол об административном правонарушении по ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ, составленный 05.10.2011 года старшим государственным инспектором отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я) Андросовой Д.Ч. в отношении К.

- главы администрации Муниципального образования «Поселок Зырянка» Верхнеколымского района Республики Саха (Якутия)

а также иные материалы настоящего дела об административном правонарушении № 02-62/11-19.8, в отсутствие К. (извещен в надлежащем порядке, о чем свидетельствует его личная подпись о получении 23.12.2011 определения о назначении настоящего дела к рассмотрению от 22.12.2011, однако не явился на рассмотрение дела), а также потерпевших ООО «Прометей» и ООО «Прометей-2» (извещенных в надлежащем порядке, о чем свидетельствует отчет об отправке

факсимильной почты от 23.12.2011),

у с т а н о в и л а :

05.10.2011 старшим государственным инспектором отдела антимонопольного контроля УФАС по РС (Я) Андросовой Д.Ч. в отношении К. – главы администрации МО «Поселок Зырянка», составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ – действия (бездействие) должностных лиц органов местного самоуправления, 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](#) настоящего Кодекса.

16.11.2011 по итогам рассмотрения настоящего дела заместителем руководителя Якутского УФАС Фиранским С.С. вынесено постановление о прекращении производства по делу в связи с отсутствием в действиях К.состава правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.9 КоАП РФ.

08.11.2011 года в Якутское УФАС на имя руководителя Игнатъева Ю.А. поступила жалоба генерального директора ООО «Прометей» и ООО «Прометей-2» <...> на указанное постановление в связи с нарушением антимонопольным органом прав общества на признание потерпевшим по настоящему делу об административном правонарушении в соответствии со ст. 25.2 КоАП РФ.

21.12.2011 по итогам рассмотрения указанной жалобы руководителем Якутского УФАС принято решение об отмене постановления заместителя руководителя Фиранского С.С. от 16.11.2011 о прекращении производства по настоящему делу об административном правонарушении и дело направлено на новое рассмотрение.

В ходе повторного рассмотрения дела установлено следующее.

01.01.2011 между МО «Поселок Зырянка» в лице главы К.и ООО «Прометей» заключен муниципальный контракт на водоотведение (вывозную канализацию) населению МО «Поселок Зырянка». Срок действия контракта – до 31.03.2011. По истечении срока действия контракта был расторгнут по инициативе администрации МО «Поселок Зырянка» в лице главы К.

Ранее с ООО «Прометей» администрацией МО «Пос.Зырянка» был заключен муниципальный контракт от 10.07.2008 на оказание услуг водоотведения муниципальному и частному жилищному фонду пос.Зырянка, во исполнение которого ООО «Прометей» были переданы в безвозмездное пользование два вакуумных автомобиля КО-505А, принадлежащие администрации МО «Верхнеколымский район», и два вакуумных автомобиля КО-523, принадлежащие филиалу ГУП «ЖКХ РС (Я)», однако фактически переданные на баланс администрации МО «Поселок Зырянка».

01.04.2011 МО «Поселок Зырянка» заключен муниципальный контракт на водоотведение (вывозную канализацию) населению МО «Поселок Зырянка» с ООО «Кулешова». Данным контрактом администрацией пос.Зырянка на обслуживание ООО «Кулешова» по оказанию услуг водоотведения переданы жилые дома, ранее обслуживаемые ООО «Прометей» в соответствии с муниципальным контрактом от 01.01.2011.

22.03.2011 глава МО «Поселок Зырянка» К. в адрес главы МО «Верхнеколымский район» направил письмо с исх. № 213, в котором просил с 01 апреля 2011 года вакуумные автомобили КО-505А, принадлежащие администрации МО «Верхнеколымский район», передать в пользование ООО «Кулешова» в силу того, что контракт на оказание услуг по водоотведению населению поселка заключен теперь с данным обществом.

07.04.2011 глава МО «Поселок Зырянка» К. направил в адрес генерального директора ООО «Прометей» <...> письмо с исх. № 257, в котором сообщил, что 07 апреля 2011 года по окончании рабочей смены вакуумные автомобили МАЗ КО-523с г/н К716ВР и МАЗ КО-523 с г/н У376ВО переданы в пользование ООО «Кулешова».

12.04.2011 глава МО «Поселок Зырянка» К. направил в адрес начальника участка Коммунтеплосбыт ГУП «ЖКХ РС (Я)» письмо с исх. № 268, в котором сообщил о расторжении администрацией пос. Зырянка муниципального контракта с ООО «Прометей» на оказание услуг водоотведения с 01.04.2011 и указал на неправомерность сбора средств с населения по оплате услуг вывозной канализации в пользу ООО «Прометей» с 01.04.2011 в связи с заключением аналогичного муниципального контракта с ООО «Кулешова».

19.04.2011 глава МО «Поселок Зырянка» К. направил в адрес главы МО «Верхнеколымский район» и министра ЖКХ и энергетики РС (Я) письмо, в котором просит передать вакуумные автомобили КО-505А (которые администрацией Верхнеколымского района были переданы в пользование ООО «Прометей» и находятся в эксплуатации данного общества) в собственность МО «Поселок Зырянка».

Согласно ч.2 ст. 161 Жилищного кодекса РФ собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления многоквартирным домом:

1. непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме;
2. управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом;
3. управление управляющей организацией.

Частью 1 ст. 162 ЖК РФ установлено, что при выборе управляющей организации общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме с каждым собственником помещения в таком доме заключается договор управления на условиях, указанных в решении данного общего собрания.

В соответствии с ч.2 ст. 162 ЖК РФ по договору управления многоквартирным

домом одна сторона (управляющая организация) по заданию другой стороны (собственников помещений в многоквартирном доме, органов управления товарищества собственников жилья либо органов управления жилищного кооператива или органов управления иного специализированного потребительского кооператива) в течение согласованного срока за плату обязуется оказывать услуги и выполнять работы по надлежащему содержанию и ремонту общего имущества в таком доме, предоставлять коммунальные услуги собственникам помещений в таком доме и пользующимся помещениями в этом доме лицам, осуществлять иную направленную на достижение целей управления многоквартирным домом деятельность.

Пунктом 3 Правил о предоставлении коммунальных услуг гражданам, утвержденных постановлением Правительства РФ от 23.05.2006 № 307 (далее – Правила № 307), дано понятие коммунальным услугам – это деятельность исполнителя коммунальных услуг по холодному водоснабжению, горячему водоснабжению, водоотведению, электроснабжению, газоснабжению и отоплению, обеспечивающая комфортные условия проживания граждан в жилых помещениях.

Пунктом 4 указанных Правил регламентировано, что коммунальные услуги предоставляются потребителю на основании договора, содержащего условия предоставления коммунальных услуг и заключаемого исполнителем с собственником жилого помещения.

Исполнителем признается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, предоставляющие коммунальные услуги, производящие или приобретающие коммунальные ресурсы и отвечающие за обслуживание внутридомовых инженерных систем, с использованием которых потребителю предоставляются коммунальные услуги. Исполнителем могут быть управляющая организация, товарищество собственников жилья, жилищно-строительный, жилищный или иной специализированный потребительский кооператив, а при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений - иная организация, производящая или приобретающая коммунальные ресурсы (пункт 3 Правил № 307).

Частью 9 ст. 161 ЖК РФ установлено правило – «многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией».

Роль органа местного самоуправления в данных правоотношениях сводится лишь к проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации, и только 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 (ч.4 ст. 161 ЖК РФ).

В соответствии с ч.5 ст. 161 ЖК РФ орган местного самоуправления в течение десяти дней со дня проведения открытого конкурса, предусмотренного [частью 4](#) настоящей статьи, уведомляет всех собственников помещений в многоквартирном доме о результатах указанного конкурса и об условиях договора управления этим домом. Собственники помещений в многоквартирном доме обязаны заключить договор управления этим домом с управляющей организацией, выбранной по

результатам предусмотренного [частью 4](#) настоящей статьи открытого конкурса, в порядке, установленном [статьей 445](#) Гражданского кодекса Российской Федерации.

То есть даже, если в соответствии с условиями ч.4 ст. 161 ЖК РФ управляющая компания избрана по итогам конкурса, проведенного органом местного самоуправления, договор об обслуживании жилого дома заключается собственниками помещений многоквартирного жилого дома.

Таким образом, в соответствии с требованиями действующего жилищного законодательства:

- во-первых, выбор управляющей компании, обслуживающей многоквартирный дом, является прерогативой собственников помещений в данном многоквартирном доме. Орган местного самоуправления не выбирает управляющую компанию для обслуживания жилых домов, а проводит конкурс среди них.
- во-вторых, в понятие «управление многоквартирным жилым домом» входит, в том числе, и предоставление полного пакета коммунальных услуг, включая водоотведение;
- в-третьих, договор на управление многоквартирным жилым домом заключается между исполнителем коммунальных услуг (то есть управляющими компаниями в данном случае) и собственниками жилых помещений, а не органом местного самоуправления;
- в-четвертых, с учетом установленного законодателем правила «многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией» передача услуг по водоотведению иной управляющей компании, нежели той, которая уже обслуживает жилые дома и оказывает полный пакет коммунальных услуг, является неправомерным.

В материалах настоящего дела имеются договоры управления многоквартирным домом :

- по ул.Черская. 17 пос.Зырянка, заключенный ООО «Прометей-2» в лице генерального директора <...> с <...> 01.05.2009. Согласно п. 3.1.3 договора в обязанности ООО входит в том числе и оказание услуг по водоотведению. Договор заключен сроком на 3 года, то есть действует до 01.05.2012;
- по ул. Ленина. 44-А, заключенный ООО «Прометей» в лице генерального директора <...> с <...> 06.03.2009. Согласно п. 3.1.3 договора в обязанности ООО входит в том числе и оказание услуг по водоотведению. Договор заключен сроком на 3 года, то есть действует до 01.05.2012;
- по ул. Слепцова И.Г., 15, заключенный ООО «Прометей-2» в лице генерального директора <...> с <...> без даты. Согласно п. 3.1.3 договора в обязанности ООО входит в том числе и оказание услуг по водоотведению. Договор заключен сроком на 3 года, и действует с 01.05.2009 до 01.05.2012.

В материалах дела также имеется муниципальный контракт на водоотведение (вывозную канализацию) населению МО «Поселок Зырянка» от 01.04.2011, заключенный между МО «Поселок Зырянка» в лице главы К.и ООО «Кулешова». В приложении к данному контракту приведен перечень жилых домов, которым ООО «Кулешова» должны оказываться услуги по водоотведению, и среди них многоквартирные жилые дома по улицам Черского.17, Ленина. 44-А и Слепцова

И.Г.15 тоже имеются.

Генеральный директор хозяйственных обществ «Прометей» и ООО «Прометей-2» <...> в своем письме от 30.04.2011 отметил, что действия главы МО «Поселок Зырянка» К.ущемляют интересы ООО «Прометей» на ведение свободной предпринимательской деятельности, привел примеры конкретных неправомерных действий главы (письмо приложено к материалам дела). В своих письменных пояснениях от 20.06.2011 <...> также сообщил, что ООО «Прометей» было создано в апреле 2003 года, деятельность данного общества заключалась в осуществлении работ в строительной и жилищно-коммунальной сфере (отопления, котельные, сантехника и т.д.). В 2009 году им же по настоянию главы МО «Поселок Зырянка» К.было создано ООО «Прометей-2», для осуществления функций управляющей компании. И в 2009 году как ООО «Прометей-2» так и ООО «Прометей» в лице их ген.директора <...> заключили договоры с жильцами на управление многоквартирными домами. То есть часть жилых домов заключили договоры с ООО «Прометей-2», часть – с ООО «Прометей». Учредителем ООО «Прометей-2» является ООО «Прометей» и ген.директором у обоих обществ является <...> Офис работы и штат сотрудников один и тот же. Учитывая, что руководителем обществ является одно и тоже лицо, офисы и штат работников идентичны, населения пос.Зырянка названия обществ путает, и зачастую употребляет только ООО «Прометей».

Администрация МО «Верхнеколымский район» в своем заявлении указывает, что вакуумные автомобили КО-505А находятся в муниципальной собственности района, и переданы ООО «Прометей» в аренду для осуществления деятельности по вывозной канализации в порядке, установленном нормативными правовыми актами МО «Верхнеколымский район».

Таким образом, глава МО «Поселок Зырянка» К.:

1. неправомерно, превышая свои полномочия, переданные органу местного самоуправления в сфере регулирования жилищных правоотношений, заключил с управляющими компаниями муниципальные контракты на оказание населению услуг по водоотведению, хотя согласно жилищному законодательству это является прерогативой только собственников жилых помещений в многоквартирных жилых домах;
2. несмотря на имеющиеся у ООО «Прометей» и ООО «Прометей-2» договоры на управление многоквартирными домами с собственниками жилых помещений пос.Зырянка, своими властными актами и действиями путем заключения муниципального контракта неправомерно передал обслуживание данных многоквартирных жилых домов по оказанию услуг водоотведения ООО «Кулешова»;
3. неправомерно пытался воспрепятствовать предпринимательской деятельности ООО «Прометей», направляя письма в адрес администрации МО «Верхнеколымский район» 22.03.2011 с исх. № 213, ООО «Прометей» 07.04.2011 с исх. № 257, участок Коммунтеплосбыт ГУП «ЖКХ РС (Я)» 12.04.2011 с исх. № 268, главы МО «Верхнеколымский район» и министра ЖКХ и энергетики РС (Я) от 19.04.2011 № 302/1, которыми пытался изъять из пользования ООО «Прометей» вакуумные автомобили КО-505А, используемые данным обществом именно для осуществления водоотведения, а также негативно воздействовать на получение обществом средств за оказание услуг

водоотведения населению.

Указанные выше факты свидетельствуют о совершении главой МО «Поселок Зырянка» <...> действий, направленных на воспрепятствование осуществлению предпринимательской деятельности обществом с ограниченной ответственностью «Прометей» и ООО «Прометей-2», генеральным директором которых является <...>, а также о необъективном отношении главы к данным обществам и их предпринимательской деятельности, что полностью подтверждается материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Решением Комиссии УФАС от 24.06.2011 глава МО «Поселок Зырянка» К. признан виновным в совершении нарушения пункта 2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции. Статьей 15 данного Закона запрещаются акты, действия (бездействия) органов местного самоуправления, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст. 34 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» глава муниципального образования входит в структуру органов местного самоуправления.

Ограничение конкуренции органами местного самоуправления влечет за собой административную ответственность по ст. 14.9 КоАП РФ.

Часть 1 ст. 14.9 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за действия должностных лиц органов местного самоуправления, 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](#) настоящего Кодекса.

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

Указанное решение в установленный трехмесячный срок не обжаловано главой администрации МО «Поселок Зырянка», на данный момент вступило в законную силу.

В соответствии со ст. 3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо привлекается к административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Пунктом 1 части 1 ст. 165 Жилищного кодекса РФ органы местного самоуправления

в целях создания условий для управления многоквартирными домами обеспечивают равные условия для деятельности управляющих организаций независимо от организационно-правовых форм.

Согласно ч.1 ст. 24 Устава муниципального образования «Поселок Зырянка» Верхнеколымского района РС (Я), утвержденного решением поселкового Совета депутатов МО «Поселок Зырянка» 02.12.2005 № 31 глава муниципального образования входит в структуру органов местного самоуправления МО «Поселок Зырянка». В соответствии с ч.1 ст. 24 Устава глава поселка является высшим должностным лицом муниципального образования, возглавляющим деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования.

Однако, как установлено материалами дела о нарушении антимонопольного дела № 02-46/11А, глава поселка Зырянка К. как высшее должностное лицо данного муниципального образования не исполнил свою обязанность по обеспечению равных условий для деятельности управляющих организаций, возложенную на органы местного самоуправления жилищным законодательством Российской Федерации, что привело к совершению нарушения антимонопольного законодательства.

Тем самым, главой администрации МО «Поселок Зырянка» <...> совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 1 ст. 14.9 КоАП РФ, что полностью доказано материалами административного дела № 02-62/11-19.8.

При назначении административного наказания виновному лицу в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ учитывается смягчающее обстоятельство – факт исполнения <...> предписания антимонопольного органа от 24.06.2011 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-46/11А.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, определенных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

С учетом положений статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения главы администрации МО «Поселок Зырянка» к административной ответственности за совершенное правонарушение не истек.

На основании выше изложенного, руководствуясь ст. 2.1, 2.10, 4.1, 4.2, 19.8, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

п о с т а н о в и л а:

Признать главу администрации Муниципального образования «Поселок Зырянка» Верхнеколымского района Республики Саха (Якутия) К. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях, и применить меру административного наказания в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

Согласно ч.1. ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Суммы штрафов зачисляются в бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального казначейства по РС (Я) (Управление Федеральной антимонопольной службы по РС (Я)).

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

ИНН 1435137122

КПП 143501001

КБК 161 1 16 02010 01 0000 140

ОКАТО 98401000000

р/с 40101810100000010002

БИК 049805001

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республики Саха (Якутия) Банка России г. Якутск

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (ст.30.1, 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 2011 г.

Заместитель руководителя

О.А. Ярыгина