

Я, <...>, изучив материалы дела об административном правонарушении № 06-16-72/2018, рассмотрев решение руководителя Оренбургского УФАС России Окшина В.В. от 21.09.2018 по протесту прокурора на постановление по делу № 06-16-72/2018 об административном правонарушении (исх. № 9582 от 21.09.2018), постановление <...> прокурора <...> от 23.08.2018 о возбуждении дела об административном правонарушении (вх. № 6388 от 28.08.2018) в отношении должностного лица <...> по факту административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ при проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации на право заключения договора управления многоквартирными домами в г. Абдулино по улицам Коммунистическая д. 240, Куйбышева д. 15/1, Революционная д. 52б, и оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России в порядке ст. 23.48 КоАП РФ направлено постановление <...> прокурора <...> от 23.08.2018 о возбуждении дела об административном правонарушении (далее – постановление прокурора), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 7.32.4 КоАП РФ, в отношении должностного лица <...>.

О дате, времени, месте составления постановления прокурора <...> уведомлен надлежащим образом: копия постановления прокурора от 23.08.2018 получена в день составления постановления прокурора лично <...>

Дело об административном правонарушении № 06-16-72/2018, возбужденное в отношении <...>, по **ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП** назначено к рассмотрению на 03.10.2018 в 11:00 ч.

О дате, времени и месте рассмотрения дела № 06-16-72/2018 <...> уведомлен надлежащим образом. Копия Определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 06-16-72/2018 (исх. от 24.09.2018 № 9640) направлена в адрес прокуратуры и <...>, посредством электронной почты и почтового отправления.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующему.

Из постановления прокурора следует, что должностное лицо - <...>, допустил нарушение Порядка проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления

многоквартирным домом, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75, что влечет административную ответственность по ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 44 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (далее – ЖК РФ) общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме является органом управления многоквартирным домом. Общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме проводится в целях управления многоквартирным домом путем обсуждения вопросов повестки дня и принятия решений по вопросам, поставленным на голосование.

Пунктом 4 ч. 2 ст. 44 ЖК РФ предусмотрено, что к компетенции общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме относится в том числе, выбор способа управления многоквартирным домом.

В силу положений ст. 161 ЖК РФ управление многоквартирным домом должно обеспечивать благоприятные и безопасные условия проживания граждан, надлежащее содержание общего имущества в многоквартирном доме, решение вопросов пользования указанным имуществом, а также предоставление коммунальных услуг гражданам, проживающим в таком доме. Правительство Российской Федерации устанавливает стандарты и правила деятельности по управлению многоквартирными домами.

Собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из способов управления многоквартирным домом: непосредственное управление собственниками помещений в многоквартирном доме, количество квартир в котором составляет не более чем тридцать; управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом; управление управляющей организацией.

Орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, 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.

Порядок организации и проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом установлен Правилами проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, утвержденными

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75 (далее Правила).

В целях указанных Правил под конкурсом понимается форма торгов, победителем которых признается участник конкурса, предложивший за указанный организатором конкурса в конкурсной документации размер платы за содержание и ремонт жилого помещения в течение установленного срока выполнить наибольший по стоимости объем работ и услуг по содержанию и ремонту общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, на право управления которым проводится конкурс.

В соответствии с п. 4 Правил принципами проведения конкурса являются: создание равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестная конкуренция; эффективное использование средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступность информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

Согласно п. 5 Правил нарушение процедуры организации или проведения конкурса, предусмотренной названными Правилами, является основанием для признания судом недействительными результатов конкурса и договоров управления многоквартирным домом, заключенных по результатам такого конкурса.

Информационное обеспечение проведения открытого конкурса регламентировано разделом III Правил.

Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 в качестве официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении аукционов по продаже земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на право заключения договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности определен сайт www.torgi.gov.ru.

Согласно п. 32 Правил информация о проведении конкурса размещается организатором конкурса или по его поручению специализированной организацией на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов по адресу www.torgi.gov.ru (далее - официальный сайт).

В силу п. 36 Правил организатор конкурса или по его поручению специализированная организация также вправе опубликовать информацию

о проведении конкурса в любых средствах массовой информации, в том числе в электронных средствах массовой информации. При этом такое опубликование и размещение не может заменить размещение, предусмотренное п. 32 настоящих Правил.

Проверкой прокуратуры установлено, что на территории г. Абдулино расположены многоквартирные дома, в которых имеется общее имущество собственников квартир и в обязательном порядке должен быть определен способ его управления (в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом) по ул.Коммунистическая, 240; ул.Куйбышева 15/1; ул.Революционная, 52 б г.Абдулино.

Ни один из способов управления определенный ЖК РФ в указанных многоквартирных домах до настоящего времени не определен. Со стороны администрации МО Абдулинский городской округ каких-либо мер по инициированию проведения общего собрания собственников квартир не предпринималось.

06.06.2018 на официальном сайте администрации МО Абдулинский городской округ по адресу <http://mo-ab-area.orb.ru/structure/konkurs/> Организатором конкурса - Управлением капитального строительства, архитектуры и коммунального хозяйства администрации МО Абдулинский городской округ Оренбургской области (далее – Управление, Организатор конкурса) размещено извещение о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления вышеуказанными многоквартирными домами, расположенными территории МО Абдулинский городской округ.

Основание проведения конкурса: ст. 161 ЖК РФ, Правила.

Однако, в нарушение п. 32 Правил информация о проведении конкурса Организатором конкурса на Официальном сайте www.torgi.gov.ru не размещена.

Указанные нарушения п. 32 Правил могут привести к устранению недопущению, ограничению конкуренции на рынке оказания услуг управления многоквартирными домами.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Решением Совета депутатов МО Абдулинский городской округ Оренбургской области от 29.12.2015 № 27 учреждено Управление капитального строительства, архитектуры и коммунального хозяйства администрации МО Абдулинский городской округ Оренбургской области (далее – Управление) в форме муниципального казенного учреждения.

Управление является отраслевым (функциональным) органом администрации МО Абдулинский городской округ Оренбургской области имеет права юридического лица, имеет самостоятельный баланс, расчетный счет, гербовую печать. Отдел финансируется из средств местного бюджета в соответствии с утвержденной сметой, средств федерального и областного бюджетов. Управление имеет в оперативном управлении обособленное имущество, которое является муниципальной собственностью и закрепляется за ним в установленном порядке.

Основные задачи Управления состоят в выполнении функций администрации муниципального городского округа в сфере строительства, реконструкции, технического перевооружения, капитального ремонта объектов капитального строительства, архитектурной деятельности и градостроительства, инженерно-транспортной и коммунальной инфраструктуры, дорожной деятельности на территории городского округа.

Для решения поставленных задач перед Управлением разделом 4 Положения предусмотрены функции (полномочия) Управления.

Так в соответствии с п. 4.33. Положения в полномочия Управления входит организация проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с п. 6.1. Положения руководство управлением осуществляет начальник Управления.

В соответствии с п. 6.5. Положения начальник управления несет ответственность за работу Управления в целом, в том числе, за ненадлежащее выполнение возложенных на Управление полномочий (функций).

Распоряжением по личному составу главы администрации МО Абдулинский городской округ от 16.10.2017 № 150-лс исполнение обязанностей начальника Управления с 16.10.2017 возложено на <...>

На момент совершения правонарушения <...> Управления является <...>

Согласно объяснениям от 23.08.2018, присутствующим в материалах дела, < ... > подтвердил, что извещение размещалось только на сайте

администрации МО Абдулинский городской округ, в период приема заявок на участие в конкурсе с 06.06.2018 по 07.07.2018 ни одна заявка не поступила, конкурс признан несостоявшимся.

Согласно письменным объяснениям от 06.09.2018 <...> факт правонарушения признает, считает, что нарушение устранено в добровольном порядке т.к. 20.08.2018 Управлением объявлены конкурсы по отбору управляющей организации для управления вышеуказанными многоквартирными домами, расположенными территории МО Абдулинский городской округ (извещения №№ 200818/14400561/03, 200818/14400561/04, 200818/14400561/05).

Согласно представленной в материалы дела информации, начиная с 01.06.2018 по настоящее время, <...> имеет доступ в роли Пользователя Организатора конкурса в личном кабинете системы на Официальном сайте www.torgi.gov.ru с правами подготовки информации к размещению, размещения информации о торгах.

Указанные действия Организатора конкурса в лице <...> Управления нарушают установленные законодательством Российской Федерации процедуру и порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, а именно Порядок организации и проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, установленный Правилами.

Таким образом, несоблюдение порядка подготовки и организации открытого конкурса по отбору управляющей организации на право заключения договора управления многоквартирными домами в г. Абдулино по улицам Коммунистическая д. 240, Куйбышева д. 15/1, Революционная д. 52б, а именно неразмещение информации о проведении конкурса Организатором конкурса на Официальном сайте www.torgi.gov.ru, является нарушением требований п. 32 Правил, административная ответственность за которое предусмотрена статьей 7.32.4 КоАП.

Статьей 7.32.4 КоАП предусмотрена административная ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

В адрес Оренбургского УФАС поступили ходатайства:

- <...> прокурора старшего советника юстиции <...> с указанием сведений о надлежащем уведомлении и просьбой рассмотреть дело № 06-16-72/2018 об административном правонарушении в отношении < ... > в отсутствие представителей прокуратуры, признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7 32.4 КоАП РФ и назначить наказание в минимальном размере, предусмотренном санкцией статьи (исх. от 28.09.2018 № 7-13-2018, вх. от 02.10.2018 № 7334);

- < ... > с указанием сведений о надлежащем уведомлении и просьбой рассмотреть дело № 06-16-72/2018 об административном правонарушении в его отсутствие, просьбой о переквалификации его действий при совершении административного правонарушения с ч. 1 на ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ и применение ст. 2.9. КоАП РФ о наложении наказания в виде замечания (исх. от 28.09.2018 №04/10/1437, вх. от 28.09.2018 №7245ф).

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо Оренбургского УФАС России пришло к выводу о том, что правонарушение, за которое <...> привлечен Оренбургским УФАС России к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ, не может быть переквалифицировано с ч. 1 на ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, а так же признано малозначительным, исходя из следующего:

Диспозиция нормы ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ охватывает все запреты на нарушение порядка организации торгов и продаж. В ней содержится минимальная санкция для должностных и юридических лиц, норма ч. 10 является общей, а в частях 1 - 9 ст. 7.32.4 устанавливаются конкретные виды запрещенных действий, бездействия при организации и проведении торгов, продаже имущества, заключении договоров по их итогам.

Часть 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ устанавливает ответственность за неразмещение в соответствии с законодательством Российской Федерации информации о проведении обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 настоящего Кодекса.

Информация о проведении конкурса Организатором конкурса на Официальном сайте www.torgi.gov.ru не размещена. В действиях должностного лица – <...> присутствует состав правонарушения, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее применении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

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 отношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий. Санкция ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ предусматривает наказание в виде наложения административного штрафа в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Таким образом, исследовав вопрос о возможности освобождения <...> от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, Должностное лицо Оренбургского УФАС России пришло к выводу об отсутствии оснований для признания малозначительности совершенного административного правонарушения, ввиду характера совершенного правонарушения.

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.

Сведения и информация, содержащиеся в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении, выразившихся в неразмещении

Организатором конкурса информации о проведении конкурса на Официальном сайте www.torgi.gov.ru, свидетельствуют о наличии в действиях <...> объективной стороны состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Вина должностного лица <...>, выразилась в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при организации, не соответствующего требованиям действующего законодательства.

При размещении извещения о проведении конкурса <...> должен был исследовать вопрос о соответствии требованиям действующего законодательства, должен был принять все возможные меры по недопущению нарушения, в том числе принять меры по размещению информации на официальном сайте www.torgi.gov.ru, в соответствии с требованиями действующего законодательства и т.д.

Неразмещение привело к нарушению Порядка организации и проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, установленный Правилами.

Таким образом <...> в силу возложенных на него обязанностей должен был осознавать, что его действия не соответствуют законодательству, т.е. противоправный характер своих действий, мог предвидеть наступление вредных последствий.

С учетом изложенного должностное лицо <...> несет ответственность за допущенное нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица <...>, выразившихся в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей при организации и проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации на право заключения договора управления многоквартирными домами в г. Абдулино по улицам Коммунистическая д. 240, Куйбышева д. 15/1, Революционная д. 52б, ввиду неразмещения информации о проведении конкурса на Официальном сайте www.torgi.gov.ru, не соответствующего требованиям п. 32 Правил, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Факт правонарушения и наличие вины должностного лица <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП РФ, подтверждаются постановлением прокурора от 23.08.2018, а также другими материалами дела.

Местом совершения административного правонарушения является фактическое местонахождение рабочего места должностного лица <...> Управления <...>: ул. Коммунистическая, 276,

г. Абдулино, Оренбургская область.

Дата совершения административного правонарушения: в период с 06.06.2018 по 07.07.2018 (согласно времени размещения извещения и сроку приема заявок на участие в конкурсе).

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица, смягчающие и отягчающие обстоятельства.

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

Согласно ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ 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.

Сведения о привлечении <...> ранее к административной ответственности отсутствуют, указанное административное правонарушение допущено впервые.

В ходе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении, должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, выявлено смягчающее обстоятельство установленное п. 1 ч. 1 ст. 4.2 КоАП, а именно раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

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

С учетом изложенного, руководствуясь ст.23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ст. 3.1, 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП, на основании ч. 1 ст. 7.32.4 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 40 000 (сорока тысяч) рублей.

Врио руководителя Управления

<...>