



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ**

ПРОТОКОЛ

**по делу об административном правонарушении
083/04/14.9-126/2019**

28 декабря 2019 года

г. Нарьян-Мар

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом Ненецкого УФАС России Савиловым К.С. по результатам рассмотрения материалов дела № 083/04/14.9-126/2019 в отношении должностного лица – главы Администрации МО «Малоземельский сельсовет» НАО Талева М.С., по факту нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Закон о защите конкуренции), за нарушение которой предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ)

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В Ненецкое УФАС России из Контрольно-счетной палаты муниципального района «Заполярный район» (далее – КСП) поступило обращение от 09.10.2019 о непризнании Администрацией муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа мер по устранению нарушений, связанных с передачей муниципального имущества МО «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа (далее – Администрация) в виде нежилого помещения №2, расположенного в гаражном (пожарный) боксе, в безвозмездное пользование семейно-родовой общине коренных малочисленных народов севера (КМНС) «Варк» (далее – община), без проведения торгов на право заключения договора, предусматривающего переход права владения и (или) пользования в отношении такого имущества.

Как следует из обращения КСП, а также из имеющихся в распоряжении Ненецкого УФАС России материалов следует, что при проведении КСП в 2018 контрольного мероприятия «Проверка соблюдения установленных порядка управления и распоряжения имуществом», находившимся в муниципальной собственности муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа, за 2017» установлены факты несоблюдения требований статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в отношении муниципального имущества, конкурсы или аукционы на право заключения договора аренды безвозмездного пользования не проводились. Так, согласно отчету о результатах контрольного мероприятия от 31.10.2018, утвержденному Коллегией КСП от 31.10.2018 пожарный (гаражный) бокс, площадью 288 кв.м. передан колхозом им. Вучейского в муниципальную собственность Администрации Малоземельского сельсовета.

В муниципальной собственности сельсовета находится административное нежилое здание, общей площадью 257,9 кв.м по адресу Ненецкий АО, пос. Нельмин-Нос, квартал

Ягтысового, д. 25, с кадастровым номером 83-29-19/024/2012-10 (свидетельству о государственной регистрации права от 25.12.2012 №29-АК 8057774) в виде гаражного (пожарного) бокса Согласно Технического паспорта нежилое здание состоит из четырех нежилых помещений (гаражные боксы), в том числе из бокса под условным номером 2 с площадью 68,8 квадратных метров.

В ходе проведения инвентаризации муниципального имущества по данному объекту права установлено, что бокс под условным номером №2, площадью 68,8 кв. м., расположенный в данном здании по адресу: пос. Нельмин-Нос, квартал Ягтысового, д. 25, Ненецкого АО используется общиной под свои нужды. Правоустанавливающие или распорядительные документы, подтверждающие правомерность использования или передачи данного объекта семейно-родовой общине, в период проверки не представлены. Доступ в данное помещение ограничен.

КСП считает, что в нарушение требований 17.1 Закона о защите конкуренции передача в безвозмездное пользование данного бокса осуществлена без проведения конкурса или аукциона. В связи с выявленным нарушением КСП в адрес администрации направлено представление от 31.10.2018 № 27 об устранении нарушений недостатков в течение одного месяца, выявленных в результате контрольного мероприятия. Однако информация об исполнении данного представления отсутствует, меры по устранению нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, отраженных в акте проверки КСП по результатам проведенной от 10.10.2018. Административей не приняты.

По результатам рассмотрения обращения КСП приказом Ненецкого УФАС России от 05.12.2019 N 190 в отношении администрации возложено дело № 083/01/17.1-7/2019 и создан Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. Определением от 05.12.2019 рассмотрение дела назначено на 13.12.2019 в 14 часов 00 минут. Определением от 13.12.2019 заседание Комиссии отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 27.12.2019 в 10 часов 00 минут.

Комиссией Ненецкого УФАС России установлено следующее:

Администрация является органом местного самоуправления и юридическим лицом, действует на основании Устава муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа (далее - Устав), принятого решением Совета депутатов МО «Малоземельский сельсовет» НАО от 08.06.2007.

Главой администрации на момент совершения административного правонарушения является лицо привлекаемое к административной ответственности, назначенное согласно постановлению главы Администрации МО «Малоземельский сельсовет» НАО от 01.09.2016 № 30.

Согласно пункту 5 статьи 45 Устава к полномочиям администрации относятся владение, пользование, распоряжение муниципальной собственностью в соответствии с Конституцией РФ, федеральными и окружными законами, правовыми актами муниципального образования.

В соответствии с пунктом 2 статьи 57 Устава органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Ненецкого АО и органам местного самоуправления иных муниципальных образований.

Как следует из пояснений главы администрации М.С. Талева от 13.12.2019 данных им на заседании Комиссии и ответа участкового полиции УМВД России по Ненецкому АО Иркитова О.В. от 14.11.2019, а также из материалов проверки КСП от 10.10.2018 следует, что в помещении № 2 указанного выше гаражного бокса находится имущество Семейно-родовой общины КМНС «Варк» (деревянные бруссы и иные материалы). Талева М.С. пояснил, что данное помещение находится в пользовании общины с начала 2017 года по настоящее время. Какие-либо распорядительные документы либо правоустанавливающие документы о передаче администрации в

предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых она создана.

Из постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 N 73 "Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды" в случаях, предусмотренных законом (например, пунктами 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона "О защите конкуренции", статьями 30 - 30.2 Земельного кодекса Российской Федерации (далее - ЗК РФ), статьей 74 Лесного кодекса Российской Федерации), договор аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть заключен только по результатам проведения торгов.

Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (часть 5 Закона о защите конкуренции).

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества установлены приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" (вместе с "Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества").

Постановлением Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010 в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее сопоставительность хозяйствующих субъектов, их неприведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

При рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном в объеме, необходимом для принятия решения в порядке, предусмотренном частью 5.1 Закона 45 Закона о защите конкуренции и приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке".

Географические границы рынка — границы муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа.

Временной интервал исследования товарного рынка определен с учетом особенностей товарного рынка и включает в себя период с 01.01.2017 по настоящее время. Определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах. Поскольку в данном случае на весь период передачи имущества в пользование торги не проводились, то в состав хозяйствующих субъектов входит неопределенный круг лиц.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора, а именно передача в безвозмездное пользование нежилого помещения №2 здания гаражного бокса, площадью 68,8 кв. м., расположенного в пос. Нельмин-Нос, квартал Ягытсового, д. 25, Ненецкого АО.

пользование общины не составлялись. Глава Талева М.С. считает, что несмотря на нахождение данного помещения в муниципальной собственности администрации на основании вышеуказанного свидетельства о праве собственности, община претендует на право владения и пользование хотя бы данным помещением под свои нужды, ввиду того, что члены общины, которые ранее состояли в колхозе имени Выучейского, считают передачу здания данного гаражного бокса вместе с указанным помещением в собственность администрации незаконным и как следствие нарушающим. В перспективе члены общины намерены обратиться в суд с целью добиться признания незаконным перехода права такого имущества в собственность администрации.

Плата за пользование общины данного имущества администрацией не взималась. В дальнейшем администрация планирует передать данное помещение в аренду общины посредством внесения изменений в решение Совета депутатов МО «Малоземельский сельсовет» НАО на 2020 год. Торги на право заключения договора аренды данного помещения не проводились.

При этом администрацией какие-либо меры к возврату данного имущества из-под пользования общины не принимались, документы не представлены.

Таким образом передача в безвозмездное пользование нежилого помещения муниципальной собственности в пользу общины произошло с ведома и с согласия Администрации МО «Малоземельского сельсовета» Ненецкого АО.

Согласно акту КСП от 10.10.2018, составленному по результатам контрольного мероприятия «Проверка соблюдения установленного порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности МО «Малоземельский сельсовет» НАО за 2017 год» на объекте — Администрация муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа следует, что по результатам проведенной КСП инвентаризации указанное муниципальное имущество безвозмездно используется Семейно-родовой общиной коренных малочисленных народов севера «Варк» без оформления каких-либо документов.

В соответствии с частью 1 статьи 224 Гражданского кодекса вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

Статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (далее - договоры), может быть осуществлено только по результатам проведения торгов за исключением установленных в частях 1, 3.1 и 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Как следует из выписки из ЕГРЮЛ от 18.12.2019 и иных учредительных документов Семейно-родовой общины КМНС «Варк» (далее — община) община зарегистрирована в налоговом органе в качестве юридического лица и имеет право осуществлять торговлю субпродуктами, предметами культурного и религиозного значения, продуктами из мяса и мяса птицы, то есть может осуществлять предпринимательскую деятельность.

Согласно части 2 статьи 6.1 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" Община малочисленных народов вправе осуществлять

Часть 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указывает на конкретные действия, совершение которых противоречит требованиям антимонопольного законодательства. Такими действиями является заключение договора (в рассматриваемом случае - договора безвозмездного пользования) без проведения торгов в случаях, не подпадающих под исключения, предусмотренные данной статьей.

Вместе с тем, основания для передачи муниципального неликвидного имущества без проведения торгов, предусмотренных пунктами 1 - 16 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Передача муниципального имущества конкретному лицу без проведения торгов (конкурса, аукциона) создает для такого лица преимущественные условия в получении указанного имущества во временное пользование и препятствует доступу к этому имуществу неопределенного круга лиц, которые могли иметь намеренные приобрести вышеуказанные права.

До принятия решения по настоящему делу в адрес Администрации МО «Малоземельский сельсовет» НАО было направлено заключение об обстоятельствах дела по результатам выявленного Комиссией Ненецкого УФАС России нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить пояснения, доказательства и приволять доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и отпущения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Администрация МО «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа представила пояснения и документы, свидетельствующие о возврате переданного им вышеуказанного муниципального имущества в казну администрации.

Таким образом, рассматриваемое имущество представлялось в пользование общине с 2017 года в нарушение требований, установленных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции", - без проведения торгов.

При таких обстоятельствах, Комиссия Ненецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях Администрации муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в передаче муниципального имущества «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа в виде тараканного (пожарного) бокса в пользование семейно-родовой общине коренных малочисленных народов севера (КМНС) «Варк» в период 2017-2019, без проведения торгов на право заключения договора, предусматривающего переход права владения и (или) пользования в отношении такого имущества.

Решением № 083/01/17.1-7/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 27.12.2019 в действиях Администрации муниципального образования «Малоземельский сельсовет» Ненецкого автономного округа установлено нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившееся в передаче в безвозмездное пользование данного помещения общине без проведения конкурсов или аукционов на право заключения договора безвозмездного пользования, при отсутствии выявленных оснований для предоставления указанных прав в порядке предусмотренных законом исключений на соответствующем товарном рынке.

Данное помещение находилось в безвозмездном пользовании в период с 01.01.2017-по 25.12.2019 включительно.

Действительно, актом приема-передачи от 26.12.2019 община вернула данное помещение в казну администрации, передаваемый объект и инженерные коммуникации в нем находятся в удовлетворительном состоянии, пригодны для использования по

назначению и свободно от имущества передаваемой стороны. Претензии у администрации относительно переданного имущества отсутствуют.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

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.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ 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, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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 7 статьи 14.32 настоящего Кодекса, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятидесяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, в действиях должностного лица содержится состав нарушения части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Объектом правонарушения по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием органов власти и органов местного самоуправления, иных органов и организаций, осуществляющих функций указанных органов.

Объективную сторону правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, составляют действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством РФ и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности. Объективная сторона правонарушения, совершенного, выразилась в нарушении указанным лицом привлекаемое к административной ответственности требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Субъектом административного правонарушения является лицо привлекаемое к административной ответственности, заключавшее устный договор о передаче общине в

безвозмездное пользование муниципального имущества без проведения конкурсных процедур.

С субъективной стороны правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

Вина должностного лица в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, подтверждается материалами дела об административном правонарушении, а также материалами дела № 083/04/14.9-126/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Обстоятельства непреодолимой силы, находящиеся вне контроля лица привлекаемого к административной ответственности противоправных надлежательству исполнению Закона о защите конкуренции на рассмотрении дела не установлены.

Состав рассматриваемого административного правонарушения является формальным, не зависит от наступления каких-либо негативных последствий и предусматривает ответственность за сам факт совершения противоправного поступка, выражающегося в нарушении требований законодательства Российской Федерации.

Установленный статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Должностное лицо является специальным субъектом административного правонарушения, статус которого характеризуется не только наличием властных полномочий, но и определенной степенью компетентности при исполнении своих должностных обязанностей.

Таким образом, **должностное лицо – глава Администрации МО «Малоземельский сельсовет» НАО** (адрес администрации : 166714, Ненецкий автономный округ, п. Нельмин-Нос, кв. Школьный, дом 6) **Талесв Михаил Семенович**, Число, месяц, год рождения: 13 декабря 1966.

Место рождения: Архангельская область, Ненецкий автономный округ, Малоземельская тундра.

Адрес регистрации: Ненецкий автономный округ, поселок Нельмин-Нос;

Гражданство: РФ;

Сведения о документе, удостоверяющем личность: паспорт: 5511 061199, выдан 11.01.2012 г. ОФМС России по Ненецкому автономному округу;

Основное место работы, должность: Администрации МО «Малоземельский сельсовет» НАО, глава Администрации

совершив действия (бездействия), недопустимые в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в передаче в безвозмездное пользование данного помещения общине без проведения конкурсов или аукционов на право заключения договора безвозмездного пользования, при отсутствии выявленных оснований для предоставления указанных прав в порядке предусмотренных законом исключений на соответствующем товарном рынке, что привело к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Лицо привлекаемое к административной ответственности имеет право защищать свои права и свободы всеми способами не запрещенными законом.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с частью 2 статьи 24.2 КоАП РФ, лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на

другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, 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 КоАП РФ.

Объяснения лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении:

Протокол составлен по адресу: НАО, г. Нарьян-Мар, ул. Пырерки, д. 15.

С протоколом ознакомлен(а).
Права и обязанности разъяснены _____

Подпись лица, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении _____
(ФИО физического лица, законного представителя юридического лица, расшифровка подписи; наименование должности, реквизиты документа, удостоверяющего его служебное положение, либо реквизиты доверенности уполномоченного законным представителем лица на участие в административном производстве. В случае отказа от подписания протокола делается отметка об отказе от подписания)

Ведущий специалист-эксперт
Ненецкого УФАС России _____
должность лица, составившего протокол _____
подпись _____
К.С. Саидов
расшифровка подписи

Копию протокола получил «___» _____ 2019 г.

Подпись лица, получившего протокол об административном правонарушении _____