

Борzych П.Л.

ул. Академика Киренского,
д. 71, кв. 35, г. Красноярск, 660100

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении дела об административном правонарушении

№ 04/04/7.32.4-2/2024

19 марта 2024 года г. Красноярск

Заместитель руководителя управления Красноярского УФАС России Мерзляков В.Л., руководствуясь статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев по месту нахождения Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю (г. Красноярск, пр. Мира, 81д) дело № 04/04/7.32.4-2/2024 о совершении должностным лицом – Министром Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края Борzych Павлом Леонидовичем (04.08.1974 г.р., паспорт серия 0419 № 420464 выдан ГУ МВД России по Красноярскому краю 14.08.2019, код подразделения 240-006) зарегистрированного по адресу ул. Академика Киренского, д. 71 кв. 35 г.Красноярск, 660100 (далее – Борzych П.Л.) административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4,

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу поступили жалобы ООО «РостТех» (далее - Заявитель 1) от 14.03.2023 б/н (вх. от 14.03.2023 № 37371-ЭП/23) и ООО «Рециклиновая компания» (далее - Заявитель 2) от 15.05.2023 б/н (вх. от 15.05.2023 № 72807-ЭП/23) (далее - Жалобы) на действия (бездействие) организатора торгов - Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края (далее - Организатор торгов) при организации конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Минусинской технологической зоны Красноярского края (извещение № 22000062550000000064) (далее - Конкурсный отбор).

По результатам рассмотрения материалов проверки в действиях должностного лица – Министра Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края Борзых П.Л. выявлены признаки административного правонарушения, предусмотренных частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Определением Красноярского УФАС России рассмотрение дела № 04/04/7.32.4-2/2024 об административном правонарушении, возбужденное по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ назначено на 19.03.2024 в 11:30 часов.

Дело № 024/04/7.32.4-2/2024 об административном правонарушении рассмотрено 19 марта 2024 года в отсутствие Борзых П.Л. (его защитника), надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения: принятие конкурсной документации, не содержащей сведений о количестве и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора и сведений о расположении (планируемом расположении) мест накопления твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов, а также указания в Конкурсной документации широкой формулировки, не позволяющей однозначно толковать, какие именно документы, помимо копии лицензии, могут быть предоставлены потенциальным участником в составе заявки на участие в Конкурсном отборе

Существо административного правонарушения:

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее - официальный сайт) 28.02.2023 Организатором торгов размещено извещение о проведении Конкурсного отбора.

Приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 15.03.2023 № 77-312-од в Документацию о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Минусинской технологической зоны Красноярского края, утвержденную приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 28.02.2023 № 77-231-од (далее - Конкурсная документация), были внесены изменения, согласно которым дата окончания подачи заявок - 04.04.2023, дата вскрытия конвертов с заявками - 05.04.2023, дата подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе - 21.04.2023.

Также приказами Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 06.02.2023 №№ 77-143-од, 77-146-од в Документацию о конкурсном отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Красноярской правобережной технологической зоны Красноярского края, утвержденную приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 28.04.2023 № 77-548-од (далее - Конкурсная документация) внесены изменения, согласно которым дата окончания подачи заявок - 19.05.2023, дата вскрытия конвертов с заявками - 22.05.2023, дата подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе - 01.06.2023.

Конкурсный отбор проводился в соответствии с Правилами проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016 № 881 (далее - Правила), Конкурсной документацией.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 12 Правил документация о конкурсном отборе должна содержать сведения о количестве (показатели объема и (или) массы) и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора в разрезе поселений, городских округов (районов городских округов) (с разбивкой по видам и классам опасности отходов).

Исходя из содержания пункта 2 статьи 13.3 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – Закон № 89-ФЗ), территориальная схема обращения с отходами разрабатывается и утверждается уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с документами территориального планирования.

Согласно абзацам 2, 3 пункта 3 статьи 13.3 Закона № 89-ФЗ территориальная схема обращения с отходами должна включать в себя данные о нахождении источников образования отходов на территории субъекта Российской Федерации (с нанесением источников их образования на карту субъекта Российской Федерации), а также данные о количестве образующихся отходов на территории субъекта Российской Федерации с разбивкой по видам и классам опасности отходов.

Приложением № 1 к Конкурсной документации установлено, что в Минусинскую технологическую зону входят следующие муниципальные образования Красноярского края:

1. г.о. Минусинск;
2. Ермаковский район;
3. Идринский район;
4. Каратузский район;
5. Краснотуранский район;

6. Курагинский район;
7. Минусинский район;
8. Шушенский район.

В Приложении № 2 к Конкурсной документации указан перечень источников образования твердых коммунальных отходов в Минусинской технологической зоне.

При этом Приложение А1 Территориальной схемы обращения с отходами, в том числе с твердыми коммунальными отходами в Красноярском крае, утвержденной приказом Министерства природных ресурсов и экологии Красноярского края от 23.09.2016 № 1/451-од (далее - Территориальная схема), на которое содержится ссылка в Приложении № 2 к Конкурсной документации, не содержит полной информации о количестве и источниках образования твердых коммунальных отходов с разбивкой по видам и классам опасности отходов.

Таким образом, Организатором торгов не соблюдено требование, установленное подпунктом «в» пункта 12 Правил.

Подпунктом «г» пункта 12 Правил установлено, что документация о конкурном отборе должна содержать сведения о расположении (планируемом расположении) мест накопления твердых коммунальных отходов (с разбивкой по видам и классам опасности отходов) в зоне деятельности регионального оператора.

В соответствии с абзацем 5 пункта 3 статьи 13.3 Закона № 89-ФЗ территориальная схема обращения с отходами должна включать в себя данные о нахождении мест накопления отходов на территории субъекта Российской Федерации.

Приложением № 1 к Конкурсной документации установлено, что в Минусинскую технологическую зону входят следующие муниципальные образования Красноярского края:

1. г.о. Минусинск;
2. Ермаковский район;
3. Идринский район;
4. Каратузский район;
5. Краснотуранский район;
6. Курагинский район;
7. Минусинский район;
8. Шушенский район.

Согласно Приложению № 3 к Конкурсной документации «Сведения о расположении мест накопления твердых коммунальных отходов (с разбивкой по видам и классам опасности отходов) в зоне деятельности регионального

оператора», сведения о местах накопления твердых коммунальных отходов на территории Минусинской технологической зоны представлены в Приложении А8 Территориальной схемы.

При этом Приложение А8 Территориальной схемы не содержит сведений с разбивкой по видам и классам опасности отходов о расположении (планируемом расположении) мест накопления твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора (в Минусинской технологической зоне), а содержит общие сведения по Красноярскому краю.

Исходя из содержания статьи 8 Закона № 89-ФЗ, создание и содержание мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов, за исключением установленных законодательством Российской Федерации случаев, когда такая обязанность лежит на других лицах относится к полномочиям органов местного самоуправления, которые также отвечают за создание и ведение реестра мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов (далее - Реестр), а также вносят соответствующие изменения в течение 5 рабочих дней со дня принятия решения о внесении в Реестр сведений о создании места (площадки) накопления твердых коммунальных отходов в соответствии с Правилами обустройства мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов и ведения их реестра, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 31.08.2018 № 1039.

В Приложении № 3 к Конкурсной документации определено, что сведения о местах накопления твердых коммунальных отходов на территориях Минусинской технологической зоны представлены в том числе в Реестрах, размещенных на сайтах муниципальных образований Красноярского края (содержатся ссылки).

Кроме того, в Приложении № 3 к Конкурсной документации указано, что актуальные данные о всех местах накопления твердых коммунальных отходов (с разбивкой по видам и классам опасности отходов) можно получить на основании запросов у органов местного самоуправления.

Вместе с тем на указанных сайтах муниципальных органов Красноярского края отсутствовали сведения с разбивкой по видам и классам опасности отходов о расположении (планируемом расположении) мест накопления твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора торгов сообщил, что в Приложении № 3 к Конкурсной документации указано, что в местах накопления размещаются твердые коммунальные отходы IV и V классов опасности. Информация о видах твердых коммунальных отходов содержится в подразделе 4.2 раздела 4 Территориальной схемы.

При этом, Комиссией ФАС России было установлено, что раздел 4 Территориальной схемы содержит указанные сведения применительно к территории всего Красноярского края. В то же время данные о видах и классах опасности твердых коммунальных отходов на территории Минусинской технологической зоны Красноярского края отсутствуют (предмет Конкурсного отбора - выбор регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами для Минусинской технологической зоны Красноярского края).

Учитывая изложенное, положения Конкурсной документации не соответствуют подпункту «г» пункта 12 Правил.

С 01.01.2021 года вступили в силу изменения в Закон о лицензировании в части внедрения реестровой модели предоставления государственных услуг по лицензированию отдельных видов деятельности, в соответствии с которыми территориальными органами Росприроднадзора с 01.01.2021 прекращено оформление лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности на бумажном носителе.

Согласно пункту 119 Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере природопользования предоставления государственной услуги по лицензированию деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, утвержденного приказом Росприроднадзора от 26.07.2021 № 464 (далее - Административный регламент), в день принятия решения о предоставлении лицензии или о переоформлении лицензии руководитель (заместитель руководителя) Росприроднадзора (территориального органа Росприроднадзора) подписывает соответствующий приказ, исполнитель структурного подразделения, ответственного за предоставление государственной услуги, вносит запись в реестр лицензий.

В соответствии с пунктом 120 Административного регламента в течение 3 рабочих дней со дня внесения записи в реестр лицензий о предоставлении лицензии или о переоформлении лицензии исполнитель структурного подразделения, ответственного за предоставление государственной услуги, готовит уведомление о предоставлении лицензии или уведомление о переоформлении лицензии по выбору заявителя на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица Росприроднадзора (территориального органа Росприроднадзора).

Таким образом, в случае получения лицензии после 01.01.2021, участник Конкурсного отбора может представить только уведомление о предоставлении лицензии или уведомление о переоформлении лицензии на бумажном носителе или в форме электронного документа, а также участник может представить выписку из реестра лицензий на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица Росприроднадзора.

Согласно пункту 28 Правил не допускается требовать от заявителей иные документы и сведения, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 26 Правил.

В Приложении 10 Конкурсной документации содержится указание на предоставление потенциальным участником Конкурсного отбора копии Лицензии или иных документов, подтверждающих наличие такой лицензии.

Комиссия ФАС России отметила, что в Приложении 10 Конкурсной документации Организатором торгов используется широкая формулировка, не позволяющая однозначно толковать какие именно документы помимо копии

Лицензии, могут быть представлены потенциальным участником в составе заявки на участие в Конкурсном отборе.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что данный довод Жалобы является обоснованным в части установления Организатором торгов широкой формулировки, не позволяющей однозначно толковать какие именно документы помимо копии Лицензии, могут быть представлены потенциальным участником в составе заявки на участие в Конкурсном отборе.

Комиссия ФАС России выдала обязательные для исполнения предписания от 29.03.2023 № 04/10/18.1-100/2023 (исх. от 03.04.2023 № 04/24586/23) (далее - Предписание 1), от 01.06.2023 № 04/10/18.1-253/2023 (исх. 06.06.2023 № 04/44521/23) (далее - Предписание 2). При этом в Конкурсную документацию Организатором торгов внесены изменения в соответствии с Предписаниями 1, 2. Отчет об исполнении Предписания 2 направлен письмом от 04.07.2023 № 77-08480 (вх. от 04.07.2023 № 100869-М/23).

Решения и Предписания Организатором торгов в судебном порядке не обжаловались.

В письме от 29.12.2023 № 77-017058 (вх. от 29.12.2023 № 210152-ЭП/23) Организатор торгов сообщил, что подписантом Конкурсной документации являлся Борzych П.Л., занимавший на дату совершения правонарушения должность министра Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края.

Ответственность за нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов предусмотрено частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 10 статьи 7.32.4 КоАП нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 статьи 7.32.4 КоАП и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 КоАП, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей.

Объектом правонарушения - общественные отношения, связанные осуществлением проведения конкурса по отбору региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами

Объективную сторону образует сам факт несоблюдения норм предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере обращения с твердыми отходами

Местом совершения административного правонарушения является: пр. Мира, д. 110, г. Красноярск, Красноярский край, 660009 (юридический адрес Организатора торгов в соответствии с выпиской из единого государственного реестра юридических лиц)

Временем совершения административного правонарушения является: 28.02.2023 (дата принятия приказа Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 28.02.2023 № 77-231-од, утверждающего Конкурсную документацию).

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом следует понимать лицо, осуществляющее функции по организации и осуществлению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

Соответственно, субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, является должностное лицо - Министр экологии и рационального природопользования Красноярского края Борzych П.А.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку Борzych П.А. не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя должен был и мог их предвидеть. Доказательств того, что должностным лицом были приняты все зависящие от него меры по предупреждению нарушения процедуры торгов, а также доказательства наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению должностным лицом положений действующего законодательства, в материалы дела не представлено.

Таким образом, в действиях Борzych П.А., выразившихся в принятии Конкурсной документации, не содержащей сведений о количестве и источниках образования твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора и сведений о расположении (планируемом расположении) мест накопления твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора с разбивкой по видам и классам опасности отходов, а также указания в Конкурсной документации широкой формулировки, не позволяющей однозначно толковать, какие именно документы, помимо копии лицензии, могут быть представлены потенциальным участником в составе заявки на участие в Конкурсном отборе, усматривается нарушения положений подпунктов «в», «г» пункта 12, а также пункта 28 Правил, за которые предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 04/04/7.32.4-2/2024 было назначено на 28.02.2024 в 12:00.

28.02.2024 в 12:00 дело № 04/04/7.32.4-2/2024 было рассмотрено в отсутствие Борzych П.А., ненадлежащее уведомленного о времени и месте рассмотрения дела.

Определением об отложении от 28.02.2024 рассмотрение дела № 04/04/7.32.4-2/2024 назначено на 19.03.2024.

Факт направления определения о рассмотрении дела (МД/2917/24 от 28.02.2024) на адрес места регистрации Борзых П.Л. по почте подтверждается копией списка внутренних почтовых отправок Красноярского УФАС России от 29.02.2024 № 89 (Партия 5342).

Согласно названного списка отправлению присвоен номер почтового идентификатора № 80104993757395.

Исходя из отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80104993757395, указанное почтовое отправление содержит статус «Возврат из-за истечения срока хранения» 14.03.2024.

Дело № 04/04/7.32.4-2/2024 об административном правонарушении рассмотрено 19 марта 2024 года в отсутствие Борзых П.Л., надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Таким образом, антимонопольный орган располагает достаточными доказательствами надлежащего уведомления Борзых П.Л. о времени и месте рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении.

Согласно положениям пункта 63 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя.

Согласно пункту 24.1 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» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, Борзых П.Л., надлежащим образом уведомлен о времени, дате и месте рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных

законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

При назначении административного наказания должностному лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное положение, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, личность привлекаемого к административной ответственности.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП, составляет один год.

Согласно части 1.1 статьи 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности исчисляется со дня совершения административного правонарушения.

Время совершения административного правонарушения: 28.02.2023 (дата принятия приказа Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 28.02.2023 № 77-231-од, утверждающего Конкурсную документацию).

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП – один год, установленный частями 1 и 6 статьи 4.5 КоАП, истек.

Истечение сроков давности привлечения к административной ответственности является безусловным основанием, исключающим производство по делу об административном правонарушении (пункт 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ).

В соответствии с п. 1 ч. 1.1. ст. 29.9 КоАП РФ постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 6 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению, в том числе в случае истечения сроков давности привлечения к административной ответственности.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 29.9, 29.10, 7.32.4, 24.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении, возбужденное в отношении Борзых Павла Леонидовича по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, прекратить в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 31.1 КоАП постановление об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если постановление не было обжаловано или опротестовано, либо после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1 и ст. 30.3 КоАП, может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

2024-4487