

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 617/04

об административном правонарушении

22.05.2018 года

г. Ростов-на-Дону

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области – начальник отдела контроля органов власти – Коренченко Константин Анатольевич, рассмотрев Постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.04.2018г., поступившее из Прокуратуры Ростовской области (далее – Прокуратура) и материалы дела об административном правонарушении, вынесенное в отношении должностного лица Министерства жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области (далее – Министерство) – министра <...>,

в присутствии представителей <...>,

### УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой в рамках задания Генеральной прокуратуры Российской Федерации о проведении проверки исполнения требований законодательства в сфере обращения с твердыми коммунальными отходами выявлены нарушения в деятельности Министерства.

Установлено, что Министерством в нарушение требований ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» совершены действия, которые могут привести к ограничению конкуренции при проведении торгов.

Как следует из материалов дела об административном правонарушении нарушения допущены <...> как должностным лицом Министерства, утвердившим конкурсную документацию.

Указанные обстоятельства послужили поводом для вынесения Прокуратурой в отношении <...> постановления о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.04.2018г. по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 617/04 об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела назначено на 22.05.2018г.

Письмо с вышеуказанным определением направлено в адрес <...> и получено.

На рассмотрении настоящего дела представители <...> пояснили, что с допущенным правонарушением <...> согласен и просит при вынесении постановления ограничиться устным замечанием.

Материалы настоящего дела дают основание прийти к следующим выводам.

Министерством 14.09.2017 на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) размещено сообщение о проведении конкурсного отбора № 140917/23197088/01 регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории Ростовской области (зона деятельности - Новочеркасский межмуниципальный экологический отходоперерабатывающий комплекс) (далее – Конкурс).

В соответствии с ч. 1 ст. 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 г. № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее – ФЗ «Об отходах») сбор, транспортирование, обработка, утилизация, обезвреживание, захоронение твердых коммунальных отходов на территории субъекта Российской Федерации обеспечиваются региональным оператором в соответствии с региональной программой в области обращения с отходами и территориальной схемой обращения с отходами.

Юридическому лицу присваивается статус регионального оператора и определяется зона его деятельности на основании конкурсного отбора, который проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (ч. 4 ст. 24.6 ФЗ «Об отходах»).

Так, Постановлением Правительства РФ от 05.09.2016 г. № 881 утверждены Правила проведения уполномоченными исполнительными органами субъектов РФ конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами (далее – Правила).

Согласно п. 10 Правил организатор конкурсного отбора разрабатывает и утверждает документацию об отборе.

Документация об отборе должна содержать, в том числе:

- критерии конкурсного отбора, характеризующие качество оказания услуги по обращению с твердыми коммунальными отходами региональным оператором (далее соответственно - критерии качества оказания услуги региональным оператором, услуга регионального оператора), их минимальные и (или) максимальные предельные значения, требования к документам, подтверждающим указанные участником конкурсного отбора значения критериев качества оказания услуги региональным оператором

- величину значимости критериев оценки и сопоставления заявок (п. 12 Правил).

В силу п. 20 Правил критериями оценки и сопоставления заявок являются: приведенная стоимость услуги регионального оператора и качество услуги регионального оператора.

Указанный перечень критериев является исчерпывающим (п. 23 Правил).

Критериями качества услуги регионального оператора являются: критерий надежности, критерий оперативности, критерий открытости, критерий исполнительности (п. 21 Правил).

Согласно п. 22 Правил при первом проведении конкурсного отбора организатор конкурсного отбора вправе установить следующие дополнительные критерии качества услуги регионального оператора: критерий мощности; критерий квалифицированности; критерий обеспеченности; критерий экологичности.

В силу подп. «в» п. 22 Правил критерий обеспеченности - владение объектами по обработке, обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на праве собственности или иных законных основаниях или наличие обязательства по завершению строительства и (или) модернизации таких объектов не позднее чем через 3 года со дня опубликования документации об отборе в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором, заключенным с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления;

Разделом 8 Конкурсной документации об отборе, утвержденной Министерством 30.08.2017 г. (далее – Конкурсная документация), определены критерии оценки и сопоставления заявок, а также величины значимости данных критериев.

В соответствии с п. 2.7 Таблицы 1 п. 8.3 Конкурсной документации критерий обеспеченности - владение объектами по обработке и (или) обезвреживанию и (или) захоронению твердых коммунальных отходов в зоне деятельности регионального оператора на законных основаниях или наличие обязательства по строительству и (или) модернизации таких объектов не позднее чем через 3 года со дня опубликования документации об отборе в соответствии с концессионным соглашением, соглашением о государственно-частном партнерстве, соглашением о муниципально-частном партнерстве либо инвестиционным договором (соглашением), заключенным с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления.

Однако, перечень договоров и соглашений, перечисленных в подп. «в» п. 22 Правил является исчерпывающим, а значит, не допускает использование в качестве критерия обеспеченности наличие какого-либо иного соглашения (помимо перечисленных), заключенного участником Конкурса с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления.

Следовательно, в случае, если у участника Конкурса имеется подобное, не предусмотренное Правилами, соглашение, заключенное с органами государственной власти субъекта Российской Федерации или органами местного самоуправления, данный участник по критерию обеспеченности может получить высший балл и стать победителем Конкурса.

Таким образом, действия Министерства, выразившиеся во включении в критерий обеспеченности наличие у участника Конкурса вышеуказанного соглашения, не предусмотренного Правилами, могут привести к ограничению конкуренции при проведении Конкурса, а значит, нарушают ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно подп. «д» п. 12 Правил документация об отборе должна содержать сведения о расположении в зоне деятельности регионального оператора земельных участков (с указанием их кадастровых номеров и собственников), на которых на момент проведения конкурсного отбора складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей, количестве твердых коммунальных отходов, складированных в таких местах.

В силу п. 7.4 Конкурсной документации указанные сведения приведены в Приложении № 4 к документации.

Однако, Приложение № 4 Конкурсной документации не содержит информацию о кадастровых номерах земельных участков и об их собственниках, а также сведения о количестве твердых коммунальных отходов, складированных в таких местах.

При этом, согласно п. 3.1 проекта Соглашения, который размещен в Приложении № 8 Конкурсной документации, региональный оператор обязан ликвидировать места несанкционированного размещения ТКО на основании договоров на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения ТКО с собственником земельного участка, на котором обнаружены ТКО, в порядке, установленном Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами.

Так, согласно п. 16 Правил обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 12.11.2016 г. № 1156 (далее – «Правила обращения с ТКО») в случае обнаружения региональным оператором места складирования твердых коммунальных отходов, объем которых превышает 1 куб. метр, на земельном участке, не предназначенном для этих целей и не указанном в соглашении (далее - место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов), региональный оператор обязан в течение 5 рабочих дней:

а) уведомить собственника земельного участка, орган местного самоуправления и орган, осуществляющий государственный экологический надзор, об обнаружении места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов;

б) уведомить собственника земельного участка о необходимости ликвидации места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов в течение 30 дней после получения уведомления и направить ему проект договора на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов.

Если собственник земельного участка в течение 30 дней со дня получения уведомления регионального оператора не обеспечил ликвидацию места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов самостоятельно и не заключил договор с региональным оператором на оказание услуг по ликвидации выявленного места несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов, региональный оператор в течение 30 дней после отправления уведомления собственнику земельного участка ликвидирует место несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов. В этом случае региональный оператор вправе обратиться в суд с требованием о взыскании понесенных расходов (п. 17 «Правил обращения с ТКО»).

Из вышеизложенных норм следует, что сведения о кадастровых номерах земельных участков, на которых на момент проведения конкурсного отбора складированы твердые коммунальные отходы и которые не предназначены для этих целей, о собственниках данных участков, а также сведения о количестве твердых коммунальных отходов, складированных на данных участках, является существенной информацией, необходимой для участника Конкурса с целью расчета предстоящего объема работ по ликвидации мест несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов.

Следовательно, действия Министерства, выразившиеся в не указании в Конкурсной документации данной информации, нарушают требования подп. «д» п. 12 Правил, могут привести к ограничению конкуренции при проведении Конкурса, а значит, нарушают ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно п. 10.2 Конкурсной документации в течение 5 (пяти) дней с даты размещения на официальном сайте протокола о результатах проведения конкурсного отбора организатор конкурсного отбора направляет победителю без своей подписи проект соглашения.

В течение 5 (пяти) рабочих дней с даты направления проекта соглашения победитель конкурсного отбора обязан направить организатору конкурсного отбора подписанный проект соглашения (п. 10.3 Конкурсной документации).

В силу п. 10.7. Конкурсной документации в течение 3 (трех) рабочих дней с даты направления победителем конкурсного отбора подписанного проекта соглашения организатор конкурсного отбора обязан подписать соглашение.

С момента подписания организатором конкурсного отбора проекта соглашения оно считается заключенным (п. 10.8 Конкурсной документации).

Из вышеизложенных положений Конкурсной документации следует, что заключение соглашения возможно в срок, который составляет менее 10-ти дней с даты размещения на официальном сайте протокола о результатах проведения Конкурса.

Однако, согласно ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» обжалование действий (бездействия) организатора торгов в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее 10-ти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Частями 18, 19 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного ч. 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном ч. 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Указанные нормы направлены на обеспечение участникам торгов возможности

реализации их права на обжалование действий организатора торгов в антимонопольный орган в процедуре, установленной ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

В этой связи, установление в п.п. 10.2, 10.3, 10.7 Конкурсной документации срока заключения соглашения по результатам Конкурса, не учитывающего закрепленной в ФЗ «О защите конкуренции» процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников конкурса.

Сокращение законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная позиция поддерживается Определением Верховного суда РФ от 02.02.2016 г. № 309-КГ15-14384.

Кроме того, в результате сокращения законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, победитель конкурса получает необоснованное преимущество перед другими участниками конкурса, что может привести к ограничению конкуренции при проведении конкурса. Поскольку в случае если соглашение заключено, при установлении факта нарушения требований Правил при проведении конкурса по результатам рассмотрения жалобы участника конкурса на действия организатора торгов, у антимонопольного органа будут отсутствовать основания для выдачи организатору торгов предписания об устранении нарушений порядка проведения конкурса.

Следовательно, действия Министерства, выразившиеся в сокращении законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организатора торгов, могут привести к ограничению конкуренции при проведении Конкурса, а значит, нарушают ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Ответственность за вышеуказанные правонарушения предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, согласно которой 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 ч.ч. 1 - 9 настоящей статьи и ст.ст. 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

<...> замещает должность Министра жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области, в связи с чем, в силу ст. 2.4 КоАП РФ является должностным лицом.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в

связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Допущенное нарушение осуществлялось <...>, как лицом утвердившим спорную конкурсную документацию. Таким образом, <...> совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – место нахождения Министерства (г. Ростов-на-Дону, ул. Социалистическая, 112), время совершения – 30.08.2017.

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

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 представляющего существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Отсутствие вредных последствий и добровольное устранение правонарушения не свидетельствует о его малозначительности.

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.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 7.32.4, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

## **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере **5 000 (пять тысяч) рублей**.

## **2. Реквизиты перечислений штрафа:**

**Расчетный счет: № 40101810400000010002 в ОТДЕЛЕНИИ РОСТОВА-НА-ДОНУ Г.**

**РОСТОВ-НА-ДОНУ;**

**БИК 046015001**

**Получатель: Управление Федерального казначейства по Ростовской области  
(Ростовское УФАС России)**

**ИНН 6163030500, КПП 616301001**

**КБК: 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО: 60701000, УИН: 16165052300001214683**

**Назначение платежа: Постановление Ростовского УФАС России № 617/04 от  
22.05.2018г.**

В соответствии с п. 3 ст. 30.1, ст. 30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течении десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано (ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти 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 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, указанное должностное лицо составляет в отношении лица, не уплатившего административный штраф, протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, согласно которой неуплата **административного штрафа в срок**, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.