ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 19/т об административном правонарушении

23.10.2018г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, стр. 2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Республики Алтай о возбуждении дела об административном правонарушении от 08.10.2018г. и материалы дела № 19/т, возбужденного в отношении должностного лица - министра регионального развития Республики Алтай,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2) в присутствии защитника по доверенности от 22.10.2018г. №61, с участием старшего помощника прокурора Республики Алтай

В ходе рассмотрения материалов административного дела №19/т установлено следующее:

В соответствии с пунктом 6 статьи 24.6 Федерального закона от 24.06.1998 №89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» содержание и порядок заключения соглашения между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и региональными операторами, условия проведения торгов на осуществление транспортирования твердых коммунальных отходов устанавливаются законодательством субъектов Российской Федерации.

Согласно пункту 11 Правил проведения уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.09.2016г. № 881 (далее – Правила

проведения конкурсного отбора региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, Правила № 881), документация об отборе размещается организатором конкурсного отбора на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, не позднее чем за 20 дней до дня окончания срока подачи заявок.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 постановления Правительства Российской Федерации от 10.09.2002г. № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» официальным сайтом для размещения информации является сайт torgi.gov.ru.

Согласно абзацу «б» подпункта 36.1 пункта 3.1 Положения о Министерстве регионального развития Республики Алтай, утвержденного постановлением Правительства Республики Алтай от 18.05.2006г. № 99, в полномочия министерства, в том числе входит установление содержания и порядка заключения соглашения между органами исполнительной власти Республики Алтай и региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, условий проведения торгов на осуществление сбора и транспортирования твердых коммунальных отходов.

Таким образом, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (Республики Алтай), уполномоченным проводить конкурсный отбор региональных операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами, является Министерство регионального развития Республики Алтай (далее Министерство).

Министерством регионального развития Республики Алтай издан приказ №592-Д от 28.12.2017 года «Об утверждении документации об отборе регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного объединения-1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район)» (далее - Документация, утвержденная приказом №592-Д).

28 декабря 2017 года на сайте www.torgi.gov.ru Министерством опубликовано сообщение №281217/25120852/01 о проведении конкурсного отбора регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-

производственного объединения-1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район).

05 февраля 2018 года конкурсной комиссией Министерства регионального развития Республики Алтай подписан протокол № 3 о результатах проведения конкурсного отбора №281217/25120852/01, ООО «Коммунальщик» определено участником, соответствующим требованиям документации.

Согласно сообщению №281217/25120852/01, датой подписания соглашения между победителем конкурсного отбора и уполномоченным органом является 28.02.2018г. Аналогичное условие установлено и в подпункте 14 пункта 8 Документации, утвержденной приказом № 592-Д.

Согласно пунктам 10.2, 10.3, 10.7 Документации, утвержденной приказом № 592-Д, в течение 10 дней со дня подписания протокола о результатах проведения конкурсного отбора организатор конкурса направляет без своей подписи проект соглашения. В течение 10 рабочих дней с даты получения проекта соглашения победитель конкурсного отбора обязан направить проект соглашения, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя конкурсного отбора, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения соглашения (оригинал банковской гарантии). В течение 3 рабочих дней с даты направления победителем конкурсного отбора подписанного проекта соглашения и предоставления победителем обеспечения исполнения соглашения организатор обязан подписать соглашение.

Аналогичные требования содержатся в пунктах 3.9, 3.10 Приказа Министерства регионального развития Республики Алтай № 593-Д от 28.12.2017г. «Об установлении содержания и порядка заключения соглашения между Министерством регионального развития Республики Алтай и региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами» (далее – приказ №593-Д).

Пунктами 5.1, 5.1.1, 5.1.2, 5.1.3, 5.1.4 Документации, утвержденной приказом № 592-Д, установлено, что предоставление безотзывной банковской гарантии является единственным способом обеспечения исполнения обязательств по соглашению. Банковская гарантия должна быть предоставлена в срок не позднее 3 рабочих дней до даты заключения соглашения. В качестве обеспечения исполнения соглашения принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения. Размер обеспечения

исполнения победителем конкурсного отбора или единственным участником конкурсного отбора обязательств по соглашению составляет 5% максимально допустимой выручки регионального оператора, определяемой как произведение максимально допустимой стоимости услуги регионального оператора и количества (объема) твердых коммунальных отходов, образующихся в зоне деятельности регионального оператора и установленных в документации об отборе, в течение соответствующего года. Аналогичные положения о способе обеспечения исполнения соглашения закреплены в пп. 6.1 - 6.3 проекта соглашения (приложение № 5 к Документации об отборе).

В ходе проверки, проведенной Прокуратурой Республики Алтай, заместитель министра регионального развития Республики Алтай, председатель конкурсной комиссии пояснил, что за 3 дня до подписания соглашения ООО «Коммунальщик» обратилось в Министерство регионального развития Республики Алтай о продлении времени для предоставления обеспечения исполнения обязательств по соглашению, поскольку банк, в который обратилась организация, отказал ей в предоставлении банковской гарантии. При этом решение об отказе в заключении соглашения министерством не принималось.

Прокуратурой Республики Алтай установлено, что после того как ООО «Коммунальщик» не смогло предоставить безотзывную банковскую гарантию, министерство регионального развития Республики Алтай спустя более два месяца после завершения приема заявок об отборе приказом от 16.04.2018г. № 206-Д неправомерно внесло в пункт 5.1.1 Документации об отборе изменения, предусматривающие альтернативное обеспечение исполнения соглашения путем внесения денежных средств на расчетный счет министерства на каждый год срока действия соглашения. После чего, 23.04.2018г. ООО «Коммунальщик» на расчетный счет Министерства регионального развития Республики Алтай перечислило 9,5 млн.руб.

Приказом от 23.04.2018г. № 219-Д ООО «Коммунальщик» был присвоен статус регионального оператора по АПО-1 и с ним заключено соглашение №1 об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного объединения – 1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район) (далее - Соглашение), в котором изменены пункты 6.1, 6.4 и добавлен пункт 6.5.

В новой редакции пункт 6.1 соглашения предусматривает, что способами обеспечения исполнения победителем конкурсного отбора обязательств по соглашению являются предоставление безотзывной банковской гарантии, предоставляемой на каждый год срока действия

соглашения со дня его вступления в силу, и внесение денежных средств на расчетный счет уполномоченного органа на каждый год срока действия соглашения. В этом же пункте обозначены банковские реквизиты Министерства регионального развития Республики Алтай для перечисления денежных средств, а также указано условие о том, что документами, подтверждающими предоставление обеспечения исполнения соглашения, являются платежное поручение или иные документы, подтверждающее перечисление денежных средств на вышеуказанный счет.

Внесенными в п. 6.4 соглашения изменениями Министерство регионального развития Республики Алтай было наделено правом на случай невыполнения (либо не в полном объеме выполнения) региональным оператором своих обязанностей удерживать сумму денежного обеспечения данного соглашения полностью или частично.

В заключенном соглашении появились новые условия о возврате уполномоченным органом ранее перечисленных региональным оператором денежных средств в срок не позднее, чем за 30 дней до окончания текущего года срока действия соглашения при условии подтверждения исполнения обязательств по утвержденной форме отчетности (пункт 6.5 соглашения).

Анализ положений проекта соглашения, утвержденного в приложении № 5 к Документации об отборе, и заключенного с ООО «Коммунальщик» соглашения свидетельствует о том, что при его подписании министром регионального развития Республики Алтай неправомерно были изменены существенные условия соглашения.

Недопустимость установления организаторами торгов иных способов обеспечения исполнения обязательств по соглашению по обращению с твердыми коммунальными отходами также подтверждается тем, что согласно п. 5 ст. 24.6 Федерального закона «Об отходах производства и потребления», п. 40 раздела IV Правил конкурсного отбора региональных операторов юридическое лицо может быть лишено статуса регионального оператора по основанию нарушения условий соглашения в отношении предоставления безотзывной банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по соглашению.

Следовательно, в случае нарушения ООО «Коммунальщик» условий обеспечения исполнения обязательств по внесению на расчетный счет Министерства регионального развития Республики Алтай денежных средств не будет являться основанием для утраты им статуса регионального оператора.

Из смысла п. 2 Правил конкурсного отбора региональных операторов документация по торгам является неотъемлемой частью извещения о торгах.

Подав заявку на участие в отборе, ООО «Коммунальщик» согласилось с его условиями и должно было принять на себя обязательства по заключению соглашения на условиях, определенных Документацией об отборе.

Таким образом, действия Министерства регионального развития Республики Алтай по заключению соглашения № 1 от 23.04.2018г. об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного объединения - 1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район) с ООО «Коммунальщик» на иных условиях, чем были указаны в Документации о отборе, противоречат пунктам 5.1, 5.1.1, 5.1.2, 5.1.3, 5.1.4, 10.3 Документации, утвержденной приказом № 592-Д.

Частью 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) установлено, что изменение организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продавцом государственного или муниципального имущества, а также лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 данного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на должностных лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до трехсот тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в данном Кодексе 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. Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.4 данного Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Соглашение № 1 от 23.04.2018г. об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административнопроизводственного объединения - 1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район) подписано министром регионального развития Республики Алтай.

Указом Главы Республики Алтай, Председателя Правительства Республики Алтай от 23 октября 2014 года № 276-у назначен министром регионального развития Республики Алтай.

В соответствии с пп. 8 п. 4.1, п. 5.2 Положения о Министерстве регионального развития Республики Алтай, утвержденного постановлением Правительства Республики Алтай от 18.05.2006 г. № 99, министр руководит деятельностью Министерства и несет персональную ответственность за выполнение возложенных на данный государственный орган задач и осуществление полномочий, а также от имени Министерства заключает договоры с юридическими и физическими лицами по вопросам, относящимся к компетенции министерства.

Таким образом, в действиях министра регионального развития Республики Алтай, заключившего соглашение об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного объединения - 1 на иных условиях, чем предусматривала Документация об отборе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Вина должностного лица, министра регионального развития Республики Алтай установлена и состоит в заключении 23.04.2018г. соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного

объединения - 1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район) с ООО «Коммунальщик» на условиях, отличающихся от Документации, утвержденной приказом № 592-Д, в части предоставления банковской гарантии в качестве единственного способа обеспечения исполнения соглашения.

Защитник при рассмотрении дела согласилась с выявленным правонарушением, просит применить минимальный размер санкции, предусмотренной ч. 9 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Время совершения правонарушения: 23.04.2018г. (дата заключения соглашениям).

Факт совершения административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела № 19/т.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

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.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что 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 правоотношений.

Должностное лицо, министр регионального развития Республики Алтай, внеся изменения в соглашение № 1 от 23.04.2018г., создал преимущественные условия ООО «Коммунальщик» перед иными потенциальными участниками отбора и нарушил условия проводимого Министерством отбора. Данные действия не являются малозначительными, поскольку содержат существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в области действующего законодательства. В связи с чем, основания для применения ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Руководствуясь статьями 2.4; 7.32.4; 23.48; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях должностного лица - министра регионального развития Республики Алтай состав нарушения ч.9 ст. 7.32.4 КоАП РФ, выразившегося в заключении 23.04.2018г. соглашения об организации деятельности по обращению с твердыми коммунальными отходами на территории административно-производственного объединения - 1 (г.Горно-Алтайск, Майминский район, Чемальский район, Чойский район, Турочакский район) с ООО «Коммунальщик» на условиях, отличающихся от условий Документации, утвержденной приказом № 592-Д, в части предоставления банковской гарантии в качестве единственного способа обеспечения исполнения соглашения.

2. Назначить должностному лицу, министру регионального развития Республики Алтай административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 05.12.2017 № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов», приказу ФАС России от 07.05.2018 № 584/18 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов Федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение - НБ Республики Алтай г. Горно- Алтайск, р/с 40101810500000010000, код платежа 16111602010016000140, БИК 048405001, л/с 04771212170. Вид платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые

федеральными органами государственной власти».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения административного дела (Майминский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.