

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

№046/04/7.30 -557/2019 об административном правонарушении

30 октября 2019 года

г.Курск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области <...>., рассмотрев постановление заместителя прокурора города Курска, советника юстиции <...>. от 13 сентября 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), вынесенное в отношении заместителя директора департамента – начальника отдела финансов и размещения заказов по 44-ФЗ департамента закупок для муниципальных нужд города Курска <...>, <...>, материалы настоящего дела, в присутствии <...>. , в присутствии представителя <...>. <...> (по устному ходатайству <...> на основании ст.25.1 и ст.25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)), в присутствии представителя прокуратуры – старшего помощника прокурора г.Курска <...>., в присутствии главного специалиста-эксперта Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (далее - Курское УФАС России) <...>.,

УСТАНОВИЛА:

сто, время совершения и существо административного правонарушения:)

30 ноября 2018 года уполномоченным органом - департаментом закупок для муниципальных нужд города Курска (далее –уполномоченный орган, Департамент) (адрес местонахождения: г.Курск, ул. Ленина, д.2) на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет «zakurki.gov.ru» (далее – ЕИС) размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки №0144300004018000877 (идентификационный код закупки - 183462905030046320100100950019603244), а также документация об электронном аукционе, проект контракта.

Объект закупки – «Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска».

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 000 000 рублей 00 копеек.

В силу п.1 ч.1 ст.64 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе...») документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта с учетом требований [ст.33](#) ФЗ «О контрактной системе...».

Согласно [п.1 ч. 1 ст. 33](#) ФЗ «О контрактной системе...» в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с [ч.2 ст.33](#) ФЗ «О контрактной системе...» документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [ч.1 ст.33](#) ФЗ «О контрактной системе...», должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам аукциона надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

В соответствии с п.9 Информационной карты аукционной документации подробное описание объекта закупки, объем и виды выполняемых работ, условия выполнения работ и требования к работам содержатся в разделе №3 «Техническое задание – Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска» и в разделе №4 «Проект муниципального контракта».

В разделе №3 «Техническое задание – Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска» аукционной документации предусмотрены, в том числе, работы по уборке мусора с территории кладбищ, с последующей перевозкой

автомобилями-самосвалами.

Согласно материалам административного дела, в ходе проведения проверки прокуратурой установлено, что «из описания объекта закупки невозможно установить к какому классу отходов и какого характера мусор подлежит уборке. В свою очередь отсутствие указания на класс отходов делает невозможным определение необходимости установления требований к потенциальным участникам закупки в части наличия лицензии на осуществление деятельности по транспортированию отходов.»

Как следует из постановления заместителя прокурора города Курска от 13 сентября 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, из совокупного толкования п.1 ч.1 ст.64, п.п.1,2 ч.1,ч.2 ст.33 ФЗ «О контрактной системе...», следует, *«что описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований).*

Таким образом, допущенное Департаментом описание объекта закупки не соответствует требованиям п.1 ч.1 ст.64, п.п.1,2 ч.1,ч.2 ст.33 Федерального закона №44-ФЗ».

Представитель прокуратуры г.Курска Курской области правовую позицию, изложенную в постановлении заместителя прокурора г.Курска, советника юстиции Москалевой С.Ю. от 13.09.2019г. **поддержал, настаивал на привлечении** <...> к административной ответственности в виде штрафа.

С доводами, изложенными в постановлении прокуратуры г.Курска Курской области от 13.09.2019г., <...>. не согласилась, пояснив, что утвержденная ею аукционная документация соответствует требованиям ФЗ «О контрактной системе...».

Вину в совершении вменяемого административного правонарушения <...>. **не признала.**

Рассмотрев полно и всесторонне материалы дела, временно исполняющий обязанности руководителя Курского УФАС России установила следующее.

Исходя из смысла **п.1 ч.1, ч.2 ст.33** ФЗ «О контрактной системе...», потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Заказчик самостоятельно принимает решение по формированию предмета закупки, включая условия контракта, в соответствии с потребностями Заказчика, спецификой его деятельности и с учетом необходимости обеспечения наиболее эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Заказчиком при проведении аукциона в электронной форме №0144300004018000877 является Комитет ЖКХ города Курска (далее – Комитет).

В соответствии с пп.12 п.2.2.7 Положения о комитете жилищно-коммунального хозяйства города Курска, утвержденного Решением Курского городского Собрания от 29.05.2008 №32-4-РС (ред. от 27.08.2019г.) Комитет осуществляет организацию работ по благоустройству, содержанию и развитию общественного кладбища.

Согласно пп.3.1.6 Порядка взаимодействия департамента закупок для муниципальных нужд города Курска с заказчиками, утвержденного Решением Курского городского собрания №150-4-РС от 17.12.2009г. Департамент в течение двадцати рабочих дней со дня регистрации заявки Заказчика разрабатывает и утверждает документацию.

Документации об электронном аукционе №0144300004018000877 с объектом закупки «Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска», заказчиком которой является Комитет, утверждена 30.11.2019г. заместителем директора департамента – начальником отдела финансов и размещения заказов по 44-ФЗ департамента закупок для муниципальных нужд города Курска <...>.

В аукционной документации в разделе №3 «Техническое задание – Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска» (далее – Техническое задание) установлено подробное описание объекта закупки, объем и виды выполняемых работ, условия выполнения работ и требования к работам, включающие в себя целый комплекс мероприятий по содержанию закрытых кладбищ: уборка территории от грязи, мусора, снега и льда, погрузка и вывоз мусора, выкашивание газонов; валка деревьев, россыпь песка и противогололедных материалов, очистка тротуаров, очистка дорожек от снега, погрузочные работы.

Согласно аукционной документации сбор и вывоз мусора не являются единственным или основным видом работ, а выполняются в комплексе работ.

Согласно Федеральному классификационному каталогу отходов, утвержденному приказом Федеральной службы по надзору в сфере природопользования Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации от 22.05.2017г. № 242, **отходы от уборки территорий кладбищ**, колумбариев (код отхода по ФККО **7 31 200 03 72 5**) **относятся к отходам V класса опасности.** (В соответствии с Приказом Минприроды России от 30.09.2011г. №792 «Об утверждении Порядка ведения государственного кадастра отходов» одиннадцатый знак 11-значного кода используется для кодирования класса опасности вида отходов в зависимости от степени негативного воздействия на окружающую среду: 0 - для блоков, типов, подтипов, групп, подгрупп и позиций классификации отходов; 1 - I-й класс опасности; 2 - II-й класс опасности; 3 - III-й класс опасности; 4 - IV-й класс опасности; 5 - V-й класс опасности.)

Более того, согласно ст.3 Федерального закона от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензируемым видом деятельности является вид деятельности, на осуществление которой на территории Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом требуется получение лицензии. Согласно пп. 30 п. 1 ст. 12 Федерального

закона от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности.

Согласно ст. 1 Федерального закона №89-ФЗ от 24.06.1998г. «Об отходах производства и потребления» (далее - ФЗ «Об отходах производства и потребления»):

отходы производства и потребления (далее – отходы) – вещества или предметы, которые образованы в процессе производства, выполнения работ, оказания услуг или в процессе потребления, которые удаляются, предназначены для удаления или подлежат удалению в соответствии с настоящим Федеральным законом;

обращение с отходами - деятельность по сбору, накоплению, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов;

сбор отходов - прием отходов в целях их дальнейшей обработки, утилизации, обезвреживания, размещения лицом, осуществляющим их обработку, утилизацию, обезвреживание, размещение;

транспортирование отходов - перемещение отходов с помощью транспортных средств вне границ земельного участка, находящегося в собственности юридического лица или индивидуального предпринимателя либо предоставленного им на иных правах

вид отходов - совокупность отходов, которые имеют общие признаки в соответствии с системой классификации отходов.

В соответствии со ст.16 ФЗ «Об отходах производства и потребления» транспортирование отходов должно осуществляться при следующих условиях: наличие паспорта отходов; наличие специально оборудованных и снабженных специальными знаками транспортных средств; соблюдение требований безопасности к транспортированию отходов на транспортных средствах; наличие документации для транспортирования и передачи отходов с указанием количества транспортируемых отходов, цели и места назначения их транспортирования.

В соответствии со ст. 4.1 ФЗ «Об отходах производства и потребления» отходы в зависимости от степени негативного воздействия на окружающую среду подразделяются в соответствии с [критериями](#), установленными федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим государственное регулирование в области охраны окружающей среды, на пять классов опасности: I класс - чрезвычайно опасные отходы; II класс - высокоопасные отходы; III класс - умеренно опасные отходы; IV класс - малоопасные отходы; V класс - практически неопасные отходы.

В соответствии с [ч.1 ст.14](#) ФЗ «Об отходах производства и потребления» индивидуальные предприниматели, юридические лица, в процессе деятельности которых образуются отходы I - V классов опасности, обязаны осуществить отнесение соответствующих отходов к конкретному классу опасности для подтверждения такого отнесения в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. Подтверждение отнесения отходов I - V классов опасности к конкретному

классу опасности осуществляется уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Правила проведения паспортизации отходов I - IV класса опасности, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 августа 2013 года №712 (далее – Правила)

В соответствии с п.4 Правил паспорт составляется индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами, в процессе деятельности которых образуются отходы I - IV классов опасности (далее - индивидуальные предприниматели и юридические лица).

Установить в процессе чьей деятельности и от кого образуется мусор на территории кладбищ не представляется возможным. В связи с чем, его перемещение с территории закрытого кладбища транспортировкой твердых коммунальных отходов не является.

Сбор и вывоз мусора при выполнении работ по содержанию кладбищ не отвечает критериям деятельности по сбору отходов I-IV класса опасности, предусмотренным ст.1 ФЗ «Об отходах производства и потребления». Из содержания названной нормы следует, что деятельность по сбору отходов непосредственно связана с целью их дальнейшей обработки, утилизации, обезвреживания, размещения лицом, осуществляющим их обработку, утилизацию, обезвреживание, размещение и осуществляется лицами, для которых такая деятельность является специализированной.

В рассматриваемом случае, согласно аукционной документации, деятельность Подрядчика по выполнению контракта связана исключительно с выполнением обязанностей по содержанию закрытых кладбищ города Курска, в рамках которых им будут производиться работы по уборке аллей, пешеходных дорожек, уборке опавшей листвы, различных предметов и мусора с дорожек, очистка тротуаров, дорожек от снега и не имеет цели дальнейшего обращения с отходами. После проведения работ по очистке и уборке территории кладбищ от мусора и смета Подрядчик не осуществляет их обработку, обезвреживание, размещение.

Доказательств обратного в материалы дела не представлено. Следовательно, указанные в аукционной документации работы по смыслу Федерального закона от 04.05.2011г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Федеральный закон от 24.06.1998г. № 89-ФЗ (ред. от 25.12.2018г., с изм. от 19.07.2019г.) «Об отходах производства и потребления» не являются деятельностью по сбору отходов, для осуществления которой требуется специальное разрешение (лицензия).

Раздел №3 «Техническое задание – Выполнение работ по содержанию закрытых кладбищ города Курска» аукционной документации содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным требованиям: перечень закрытых кладбищ, подробный расчет площади, подлежащей уборке, очистке, график, периоды, объемы, и виды необходимых к выполнению работ (стр. 40-41 аукционной документации).

Таким образом, уполномоченный орган добросовестно исполнил требования п.1 ч.1 ст.64, п.п.1,2 ч.1,ч.2 ст.33 ФЗ «О контрактной системе...» по описанию предмета закупки.

В силу ст.107 ФЗ «О контрактной системе...» лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных ч.4 и ч.4.1 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трёх тысяч рублей.

В соответствии со ст.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.

На основании ст.24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В силу п.1 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии события административного правонарушения.

В соответствии с п.1 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежит выяснению наличие события административного правонарушения.

При этом в ч.1 ст.26.2 КоАП РФ определено, что доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события

административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В этой связи, оценив все представленные в дело материалы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, учитывая, отсутствие события вменяемого административного правонарушения в действиях заместителя директора департамента – начальника отдела финансов и размещения заказов по 44-ФЗ департамента закупок для муниципальных нужд города Курска <...>, руководствуясь ст.1.5, ст. 2.4, ст.23.66, п.1 ч.1 ст.24.5, ст.26.1, ст.26.2, ст.29.10, ст.29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Дело №046/04/7.30 -557/2019 об административном правонарушении в отношении <...>, по ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производством прекратить.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

<...>