

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 69

о назначении административного наказания по делу

№ 045/04/7.30-51/2022 об административном правонарушении

21 июля 2022 года г. Курган

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) <...>., рассмотрев на основании статьи 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) и в порядке, установленном статьей 29.7 КоАП РФ, протокол № 7 от 17.03.2022г. по делу об административном правонарушении и материалы дела № 045/04/7.30-51/2022 в отношении должностного лица - заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 045/04/7.30-51/2022 рассмотрено

в отсутствие должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

Согласно пункту 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ, устанавливающий порядок рассмотрения дела об административном правонарушении, при рассмотрении дела об административном правонарушении выясняется, извещены ли участники производства по делу в установленном порядке, выясняются причины неявки участников производства по делу и принимается решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц либо об отложении рассмотрения дела.

В случае неявки лица, дело № 045/04/7.30-51/2022 может быть рассмотрено в отсутствие данного лица в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ.

В материалах дела имеются доказательства того, что <...> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Административный орган вправе рассмотреть дело об административном правонарушении при отсутствии лица (его защитника), привлекаемого к административной ответственности.

В связи с этим, должностное лицо считает возможным рассмотрение дела № 045/04/7.30-51/2022 об административном правонарушении в отсутствие должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

Поводом для возбуждения дела об административном правонарушении явились материалы, в том числе решение Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области № 05-02/271-2021 от 26.08.2021г.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ обстоятельства дела об административном правонарушении № 045/04/7.30-51/2022, а также представленные в материалы настоящего дела документы, должностное лицо Курганского УФАС России, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, приходит к следующим выводам.

12.08.2021 г. в ЕИС опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на предпроектные и проектно - изыскательские работы по объекту «Общеобразовательная школа на 1100 мест в городе Шадринске» (извещение № 0843500000221002977).

19.08.2021 г. в Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «Синай» на действия Заказчика – Комитета по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса на предпроектные и проектно - изыскательские работы по объекту «Общеобразовательная школа на 1100 мест в городе Шадринске» (извещение № 0843500000221002977).

Заказчиком является Комитет по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска.

На момент рассмотрения жалобы по существу контракт не заключен.

Комиссия Курганского УФАС России оценив доводы Заявителя, изложенные в жалобе, а также документы, представленные Заказчиком и приобщенные к материалам дела по рассмотрению жалобы, признала жалобу ООО «Синай» частично-обоснованной по следующим основаниям.

Согласно пункту 7 Описания объекта закупки (Технического задания), Запрос исходных данных у соответствующих организаций, в том числе технических условий, обеспечивается самостоятельно проектной организацией (Подрядчиком).

В силу пункта 3 части 6 статьи 48 ГрК РФ, в случае, если подготовка проектной документации осуществляется индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом на основании договора подряда на подготовку проектной документации, заключенного с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, застройщик, технический заказчик, лицо, ответственное за эксплуатацию здания, сооружения, региональный оператор обязаны предоставить таким индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу: в том числе, технические условия (в случае, если функционирование проектируемого объекта капитального строительства невозможно обеспечить без подключения (технологического присоединения) такого объекта к сетям инженерно-технического обеспечения).

На основании части 1 статьи 26 Федерального закона от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, в том числе объектов микрогенерации, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Такой порядок установлен Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861. Указанным Постановлением утверждены Правила технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям (далее - Правила).

Правила определяют порядок и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, определяют существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, устанавливают требования к выдаче технических условий, в том числе индивидуальных, для присоединения к электрическим сетям, порядок проведения проверки выполнения заявителем и сетевой организацией технических условий, критерии наличия (отсутствия) технической возможности технологического присоединения и особенности технологического присоединения энергопринимающих устройств

потребителей посредством перераспределения максимальной мощности между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а также особенности отказа потребителей электрической энергии от максимальной мощности в пользу сетевой организации и т.д.

В соответствии с пунктами 6, 7, 16 Правил технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные Правилами.

Правила устанавливают следующую процедуру технологического присоединения:

а) подача заявки юридическим или физическим лицом, которое имеет намерение осуществить технологическое присоединение по основаниям, предусмотренным п. 2 Правил;

б) заключение договора;

в) выполнение сторонами договора мероприятий по технологическому присоединению, предусмотренных договором;

г) получение разрешения органа федерального государственного энергетического надзора в соответствии с Правилами выдачи разрешений на допуск в эксплуатацию энергопринимающих установок потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, объектов электросетевого хозяйства, объектов теплоснабжения и теплопотребляющих установок, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30 января 2021 г. N 85;

д) осуществление сетевой организацией фактического присоединения объектов заявителя (за исключением заявителей, указанных в п. 12 (1), 13 (2) - 13 (5) и 14 Правил, в случае, если технологическое присоединение энергопринимающих устройств таких заявителей осуществляется на уровне напряжения 0,4 кВ и ниже) к электрическим сетям и фактического приема (подачи) напряжения и мощности...

Договор должен содержать следующие существенные условия:

а) перечень мероприятий по технологическому присоединению (определяется в технических условиях, являющихся неотъемлемой частью договора) и обязательства сторон по их выполнению;

б) срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать:

30 рабочих дней - для заявителей, указанных в п. 12 (1) и 14 Правил, при одновременном соблюдении следующих условий:

- технологическое присоединение энергопринимающих устройств заявителя осуществляется к электрическим сетям классом напряжения 0,4 кВ и ниже;
- расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 15 метров;
- отсутствует необходимость урегулирования отношений с лицами, являющимися собственниками или иными законными владельцами земельных участков, расположенных полностью или частично между ближайшим объектом электрической сети, имеющим указанный в заявке класс напряжения и используемым сетевой организацией для осуществления технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя, и земельным участком заявителя;
- от сетевой организации не требуется выполнение работ по строительству (реконструкции) объектов электросетевого хозяйства, включенных (подлежащих включению) в инвестиционные программы сетевых организаций (в том числе смежных сетевых организаций), и (или) объектов по производству электрической энергии, за исключением работ по строительству объектов электросетевого хозяйства от существующих объектов электросетевого хозяйства до присоединяемых энергопринимающих устройств, а также по обеспечению коммерческого учета электрической энергии (мощности).

На основании указанного выше, Комиссия Курганского УФАС России соглашается с позицией Заявителя и полагает, что до получения технических условий подрядчик не сможет приступить к выполнению работ, оценить их общий объем, сроки выполнения, а также стоимость выполнения работ по контракту. С учетом изложенного, Заказчик вправе возлагать обязанности по получению технических условий на подрядчика, условие о предоставлении указанных документов подрядчиком нарушает пункт 2 части 1 статьи 33, пункт 1 часть 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Заказчику выдано предписание об устранении выявленных нарушений.

Предписание исполнено Заказчиком в установленный срок.

Установленные нарушения указывают на наличие в действиях должностного лица Заказчика, утвердившего Документацию, признаков административного правонарушения, ответственность за совершение

которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 23.66 КоАП РФ контрольные органы в сфере закупок рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частями 1 - 2.1 статьи 7.29, частями 1 - 4.2, 6 - 8, 10, 11, 13, 14 статьи 7.30, частью 2 статьи 7.31, статьей 7.31.1, частями 1 - 6 статьи 7.32, частью 1 статьи 7.32.5, частью 11 статьи 9.16 (за исключением сферы государственного оборонного заказа и сферы государственной тайны), частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 (за исключением сферы государственного оборонного заказа и сферы государственной тайны) настоящего Кодекса.

В силу пункта 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ с учетом Примечания к данной статье поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

При этом в случае, если указанные данные обнаружены должностным лицом в ходе проведения проверки при осуществлении государственного контроля (надзора) или муниципального контроля, дело об административном правонарушении может быть возбуждено после оформления акта о проведении такой проверки.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе в сфере закупок, должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

На основании части 1 статьи 107 Закона о контрактной системе, установлено, что 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.

Согласно части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев,

предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

На основании статьи 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.

Под должностным лицом в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ понимается 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.

На основании Распоряжения Администрации города Шадринска от 25.06.2021г. № 163-рк на должность заместителя Главы города Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска назначен <...>

25.06.2021г. между Главой города Шадринска <...> и <...> заключен трудовой договор № 16/21.

Согласно пункту 5 раздела 1 Трудового договора № 16/21 от 25.06.2021г., настоящий трудовой договор заключается на определенный срок: на срок полномочий Главы города Шадринска <...>

В соответствии с разделом 4 Положения о комитете по строительству и архитектуре Администрации города Шадринска в новой редакции, утвержденной Шадринской городской Думой, Решение от 18.12.2014г. № 694 (далее - Положение).

Пункт 4.3. Положения, Комитет возглавляет заместитель Главы Администрации города – руководитель Комитета.

Пункт 4.4. Положения, Руководитель Комитета назначается на должность и освобождается от должности Главой города Шадринска – Главой Администрации города Шадринска.

На основании пункта 4.5. Положения, Руководитель Комитета осуществляет следующие полномочия: руководит Комитетом на основании единоначалия.

Аукционная документация на предпроектные и проектно - изыскательские

работы по объекту «Общеобразовательная школа на 1100 мест в городе Шадринске» (извещение № 0843500000221002977) с нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 33, пункт 1 часть 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, утверждена <...>

На основании вышеизложенного должностное лицо Курганского УФАС России приходит к выводу о нарушении должностным лицом - заместителем Главы Администрации г. Шадринска, руководителем Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>, утвердивший аукционную документацию, нарушивший законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а именно пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Следовательно, субъектом правонарушения является должностное лицо - заместитель Главы Администрации г. Шадринска, руководитель Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое указанным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 2 статьи 2.2. КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, не предвидело наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

Вина <...> в совершении административного правонарушения подтверждена материалами дела и состоит в том, что у него имелась

возможность для соблюдения требований пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. В материалы дела не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об отсутствии у должностного лица такой объективной возможности.

Объект административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи с необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг.

Объективная сторона – противоправное и недопустимое в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, выразившееся в утверждении аукционной документации с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Место совершения правонарушения: Курганская область, г. Шадринск, ул. Свердлова, д.59.

Временем совершения правонарушения является дата размещения аукционной документации в единой информационной системе, а именно 12.08.2021 г.

Срок давности привлечения должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек, истекает 12.08.2022 г.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность (статьи 4.2, 4.3 КоАП РФ) в результате рассмотрения дела об административном правонарушении № 045/04/7.30-39/2022, не установлено.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении № 045/04/7.30-39/2022, не установлены (статья 24.5 КоАП РФ).

В соответствии с вышеизложенным, в действиях должностного лица – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...> усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Рассматривая дело об административном правонарушении в отношении должностного лица - заместителя Главы Администрации г. Шадринска,

руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>, полагаю, что основания для освобождения его от административной ответственности, предусмотренной ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ с применением ст. 2.9 КоАП РФ, отсутствуют на основании следующего.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания (п. 18).

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" 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.

Существенная угроза охраняемых общественных отношений в рассматриваемом случае выразилась не в наступлении каких-либо

неблагоприятных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным. Наличие события административного правонарушения является необходимым и достаточным условием для привлечения данного должностного лица к административной ответственности независимо от степени тяжести последствий и размера вреда.

Материалы административного дела № 045/04/7.30-51/2022 не содержат документов и сведений, подтверждающих наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших должностному лицу предпринять все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Таким образом, освобождение от административной ответственности должностного лица по основаниям, предусмотренным ст. 2.9 КоАП РФ, не соответствует целям административного наказания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ, учитывая характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя, обстоятельства дела,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – заместителя Главы Администрации г. Шадринска, руководителя Комитета по строительству и архитектуре Администрации г. Шадринска – <...>., виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Назначить <...> наказание в виде административного штрафа в размере 3 000 рублей (трех тысяч рублей).

Согласно части 1 статьи 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 статьей 31.5 КоАП РФ.