**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**по делу об административном правонарушении № А193-7.30/18**

25 января 2019 года г. Кызыл

*Резолютивная часть постановления оглашена 22.01.2019 года*

*Постановление в полном объеме изготовлено 25.01.2019 года.*

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.11.2018 г. и иные материалы дела № А193-7.30/18 в отношении должностного лица – «__» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ,

**УСТАНОВИЛ**:

Дело об административном правонарушении № А193-7.30/18 рассмотрено в присутствии «__».

**Существо административного правонарушения:** утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В ходе рассмотрения дела № А193-7.30/18 «__» вину признал и представил в материалы дела за вх. № 227 от 22.01.2019 года ходатайство, согласно которому в соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ просит заменить административную санкцию в виде штрафа на выдачу предупреждения.

Рассмотрев материалы дела № А193-7.30/18, выслушав пояснения лица, участвующего в деле, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба (вх. № 3041 от

14.08.2018) ООО «Перспектива» (443099. г. Самара, ул. Куйбышева, 79, 64, ИНН: 6317115266) на положения документации электронного аукциона № 0312300049318000004 «Ремонт дороги улицы Чогаалчылар, Титова и участки № 1 (автостоянка РДК) и № 2 (автостоянка администрации) в с. Суг-Аксы Сут-Хольского кожууна Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта: 12 192 327, 00 рублей.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 21.08.2018 г. по делу № 05-5-06/180-18 рассмотрение жалобы ООО «Перспектива» на положения документации аукциона в электронной форме № 0312300049318000004 «Ремонт дороги улицы Чогаалчылар, Титова и участки № 1 (автостоянка РДК) и № 2 (автостоянка администрации) в с. Суг-Аксы Сут-Хольского кожууна Республики Тыва» прекращено, материалы жалобы ООО «Перспектива» переданы должностному лицу Тывинского УФАС России для проведения внеплановой документарной проверки в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе).

Приказом руководителя Тывинского УФАС России от 23.08.2018 г. № 255 «О проведении внеплановой документарной проверки» инспекцией Тывинского УФАС России проведена внеплановая документарная проверка соблюдения Закона о контрактной системе при проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 «Ремонт дороги улицы Чогаалчылар, Титова и участки № 1 (автостоянка РДК) и № 2 (автостоянка администрации) в с. Суг-Аксы Сут-Хольского кожууна Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта: 12 192 327, 00 рублей.

По результатам внеплановой документарной проверки составлен Акт № 05-06/25-18 от 31.08.2018 года. Согласно материалам проверки установлено следующее.

31.07.2018 г. муниципальным заказчиком - Администрациией муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 «Ремонт дороги улицы Чогаалчылар, Титова и участки № 1 (автостоянка РДК) и № 2 (автостоянка администрации) в с. Суг-Аксы Сут-Хольского кожууна Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта: 12 192 327, 00 рублей.

Согласно информации (вх. № 3041 от 14.08.2018) ООО «Перспектива» извещение и аукционная документация № 0312300049318000004 содержит противоречивые требования, а именно:

- В извещении о проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 не установлено требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестном поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки – юридического лица, при это данное требование установлено в разделе 40 информационной карты;

**-** В извещении о проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 не установлено требование о наличии у участников закупки опыта выполнения соответствующих строительных работ;

**-** В проект контракта не включено обязательное требование об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

**1.** В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе информацией должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, части 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1.1. статьи 31 Закона о контрактной системе

заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Таким образом, установление требования об отсутствии сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков является правом, а не обязанностью заказчика.

Как следует из извещения о проведении рассматриваемого электронного аукциона № 0312300049318000004, Заказчиком не установлено требование об отсутствии сведений об участнике в реестре недобросовестных поставщиков, что не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что в соответствии с пунктом 40 информационной карты документации электронного аукциона № 0312300049318000004 требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков установлено.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика - Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части установления противоречивых требований к участникам закупки в соответствии с частью 1.1. статьи 31 Закона о контрактной системе в извещении и документации электронного аукциона № 0312300049318000004.

**2.** Пунктом 37 информационной карты аукционной документации установлены требования к участникам закупки, в том числе: «*Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки: - Участник ЭА должен быть членом саморегулируемой организации (далее – СРО), основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (за исключением участников на которых в соответствии с Градостроительный кодексом Российской федерации требование о членстве в СРО не распространяется); Участник ЭА должен иметь право выполнять работы по договору строительного подряда, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения*

*договоров, в отношении объектов капитального строительства*».

Пунктом 38.1 информационной карты аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 N 99 "Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям".

В пункте 39 информационной карты аукционной документации установлен исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками электронного аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что извещение о поведении электронного аукциона № 0312300049318000004 не содержит требований, предъявляемых к участникам аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, в действиях муниципального заказчика - Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, в части не установления в извещении о

проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 требований, предъявляемых к участникам аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

**3.** Согласно пункту 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В пункте 4.1 раздела 4 проекта контракта документации электронного аукциона № 0312300049318000004 установлены сроки выполнения, качество и порядок приемки работ, однако, инспекцией Тывинского УФАС России установлено, что сведения о сроках осуществления заказчиком приемки выполненной работы (ее результатов), а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки не установлены.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика - Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение пункта 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в части не установления в проекте контракта документации электронного аукциона № 0312300049318000004 условия о сроках осуществления заказчиком приемки выполненных работ.

**4.** В соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Между тем, в проекте контракта аукционной документации отсутствует обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя,

на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в части не установления в проекте контракта требования об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

**5.** Частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии со статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Следовательно, сроки, указанные в части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, начинают свой отсчет на следующий день после дня размещения извещения о проведении электронного аукциона и завершаются на следующий день после истечения установленного срока.

Как было указано выше, извещение о проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 опубликовано на Официальном сайте ЕИС в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 31.07.2018 года, согласно которому датой и временем окончания подачи заявок является

«15.08.2018 г. 08:00», тогда как должно быть 16.08.2018 г.

В пункте 25 информационной карты документации электронного аукциона № 0312300049318000004 датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе является также «15.08.2018 г. 08:00».

При таких обстоятельствах, в действиях муниципального заказчика – Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, в части неправомерного установления в извещении и документации электронного аукциона № 0312300049318000004 требования к сроку подачи заявок.

**6.** В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В силу пункта 3 статьи 42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, в том числе идентификационный код закупки, а также при осуществлении закупки в соответствии с частями 4 - 6 статьи 15 настоящего Федерального закона указание на соответствующую часть статьи 15 настоящего Федерального закона, в соответствии с которой осуществляется закупка. При этом при осуществлении закупки в соответствии с частями 5 и 6 статьи 15 настоящего Федерального закона к извещению должны быть приложены копии договоров (соглашений), указанных в данных частях.

Исходя из содержания части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, указанная информация должна быть отражена в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе.

В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В извещении о проведении электронного аукциона № 0312300049318000004 и информационной карте указан следующий

идентификационный код рассматриваемой закупки: 18317160012791716010010025001421 1000.

Однако, в проекте контракта отсутствует информация об определенном заказчиком идентификационном коде закупки, что не соответствует части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» установлено нарушение части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе, в части не установления в проекте контракта электронного аукциона № 0312300049318000004 идентификационного кода закупки.

Частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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 статьи 7.30 КоАП РФ в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в утверждении документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица заказчика.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом 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.

Решением Хурала представителей муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» от 18.11.2015 года № 15 «__» назначен председателем Администрации муниципального района «Сут-Хольский

кожуун Республики Тыва».

Документация электронного аукциона № 0312300049318000004 «Ремонт дороги улицы Чогаалчылар, Титова и участки № 1 (автостоянка РДК) и № 2 (автостоянка администрации) в с. Суг-Аксы Сут-Хольского кожууна Республики Тыва», утверждена председателем Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва», в лице «__».

- образом, на основании вышеизложенного следует, что «__», утвердив документацию электронного аукциона № 0312300049318000004, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вина «__» состоит в том, что «__» не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина « _ _ » в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является дата размещения на официальном сайте ЕИС в сети Интернет www.zakupki.gov.ru документации открытого аукциона в электронной форме № 0312300049318000004, то есть 31.07.2018 г.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождения муниципального заказчика – Республика Тыва, Сут-Хольский район, с. Суг-Аксы, ул. Алдан-Маадырская, д. 57.

Ссылка «__» на применение статьи 4.1.1 КоАП РФ, согласно которой санкцию в виде наложения штрафа можно заменить на выдачу предупреждения, не принимается, так как у должностного лица, уполномоченного на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении, отсутствуют основания для применения в данном случае статьи 4.1.1 КоАП, поскольку довод «__» основан на неправильном толковании положений КоАП, а именно указанное положение может быть применено только к лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства и их работникам.

Вместе с тем, муниципальный заказчик – Администрация муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» и «__» не являются субъектом среднего и малого предпринимательства.

Вместе с тем в соответствии со статьей 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.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 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.

В ходе рассмотрения дела № А193-7.30/18 установлено, что «__» административное правонарушение совершено впервые, факт выявленного нарушения не является умышленным, размер вреда и тяжесть наступивших последствий не представляют существенного нарушения охраняемым общественным правоотношениям, материальный ущерб бюджету не причинён, кроме того Тывинское УФАС России приходит к выводу, что установленные в действиях муниципального заказчика – Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» нарушения Закона о контрактной системе не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя) электронного аукциона № 0312300049318000004, что свидетельствует о малозначительности совершенного административного правонарушения.

При таких обстоятельствах, действия «__» формально содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, но характер совершенного правонарушения, размер вреда и тяжесть наступивших последствий не представляют существенного нарушения охраняемым общественным правоотношениям, что свидетельствует о малозначительности правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ постановлении о прекращении производства по делу об административном

правонарушении выносится в случае объявления устного замечания в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.30, 23.66, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать должностное лицо – председателя Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» «__» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Производство по делу об административном правонарушении № А193-7.30/18, возбужденное в отношении должностного лица – председателя Администрации муниципального района «Сут-Хольский кожуун Республики Тыва» «__» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и ограничиться устным замечанием.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления «__»