

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение
законодательства о размещении заказов по делу № 05-5/1-81-2016

Резолютивная часть постановления оглашена 22 декабря 2016 г.
г. Тверь

Мотивированное постановление изготовлено 23 декабря 2016 г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.М., рассмотрев постановление заместителя прокурора Тверской области старшего советника юстиции *** о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.12.2016 в отношении должностного лица – директора Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области ***», и материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-81-2015 по части 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии защитников ***, прокурора отдела по надзору за исполнением законодательства в сфере экономики старшего советника юстиции ***,

в отсутствие надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела***,

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенным 05.12.2016 заместителем прокурора Тверской области старшим советником юстиции *** в отношении должностного лица – директора Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области ***» по части 2 статьи 7.29 КоАП РФ в связи с принятием решения о способе закупки с нарушением требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг.

Согласно указанному постановлению, целью правового регулирования и основными принципами процесса государственных закупок являются эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и

прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов (статьи 1 и 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон).

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Постановлением администрации Тверской области от 24.12.2008 № 492-па «О наделении государственного учреждения «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» отдельными управленческими функциями в сфере дорожной деятельности» Государственное казенное учреждение Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области» (далее - ГКУ «Дирекция ТДФ», Заказчик) наделено функциями по осуществлению деятельности по проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, ремонту и содержанию (дорожной деятельности) в отношении автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Тверской области.

В целях реализации указанных функций ГКУ «Дирекция ТДФ» определено государственным заказчиком Тверской области в сфере дорожной деятельности.

06.06.2016 директором ГКУ «Дирекция ТДФ» *** на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона с Акционерным обществом «РЖДстрой» (далее – Общество) заключен государственный контракт № 214-РЖД-ЧС на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва - Санкт-Петербург» - Чуприяновка - Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области» (далее – контракт). Стоимость работ по контракту – 45 707 771, 81 руб.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме, в том числе при заключении федеральным органом исполнительной власти контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных

чрезвычайных ситуации природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

Согласно пункту 1.1 контракта Общество обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по разработке проектной документации по объекту «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва - Санкт-Петербург» - Чуприяновка - Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области», в том числе: инженерные изыскания по Объекту, разработку проектной и рабочей документации по Объекту; получение положительных заключений государственной экспертизы инженерных изысканий проектной документации в соответствии с положениями статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации и оценки достоверности определения сметной стоимости, а Заказчик обязуется принять и оплатить оказанные услуги.

Согласно пункту 1.3 контракта услуги, являющиеся предметом контракта, должны соответствовать требованиям действующих нормативных актов Российской Федерации и Тверской области в части состава, содержания и оформления проектной документации по Объекту, а также требованиям следующих документов, являющихся неотъемлемыми частями контракта: технического задания (приложение № 1 к контракту) и сводной сметы на разработку проектной и рабочей документации (Приложение № 2 к контракту).

В соответствии с пунктами 2.1, 1.7 и 2.5 контракта стоимость выполняемых работ по контракту составляет 45 707 771, 81 руб., финансирование осуществляется за счет средств областного бюджета Тверской области в рамках Государственной программы Тверской области «Развитие транспортного комплекса и дорожного хозяйства Тверской области» на 2013 - 2018 годы от 16.10.2012 № 613-пп.

Частью 1 статьи 24 Закона предусмотрено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме, в том числе при заключении федеральным органом исполнительной власти контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение

работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

Таким образом, законодатель обуславливает право на заключение контракта на выполнение работ в соответствии с приведенными нормами вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) обстоятельствами непреодолимой силы являются чрезвычайные и непредотвратимые при определенных условиях обстоятельства. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Между тем, из представленных документов не следует, что выполнение работ по контракту связано, к примеру, с ликвидацией аварии либо каких-либо иных чрезвычайных обстоятельств.

Согласно контракту со стороны заказчика он подписан директором ГКУ «Дирекция ТДФ» ***, назначенного на указанную должность 23.07.2011 (распоряжение от 21.07.2011 № 1295).

Согласно трудового договора № 30 от 30.08.2011, как директор ГКУ «Дирекция ТДФ», он является единоличным исполнительным органом Учреждения, действует на основе единоначалия, самостоятельно решает все вопросы деятельности учреждения (пункты 2.1, 2.2 трудового договора), обязан добросовестно и разумно руководить учреждением, при исполнении своих обязанностей руководствоваться законодательством Российской Федерации, Тверской области (пункты 2.4.1, 2.4.2), несет ответственность в порядке и на условиях, установленных законодательством, может быть привлечен к материальной, административной ответственности в случаях, предусмотренных действующим законодательством (пункты 6.1, 6.2).

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании изложенного *** инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ – принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях директора ГКУ «Дирекция ТДФ» *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи

7.29, действия им совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом заказчика, он обязан был выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в части выбора способа закупки, которые в данном случае выражались в необходимости выбора конкурентного способа; а также об отсутствии оснований для применения положений статьи 2.9 и части 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ по основаниям, изложенным ниже в данном постановлении.

При рассмотрении настоящего дела следует учитывать следующие нормативные положения, правовую позицию судов, а также правоприменительную практику.

В соответствии с частью 1 статьи 24 Закона заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 2 статьи 24 Закона конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

В соответствии с частью 3 статьи 24 Закона под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 24 Закона под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта.

В соответствии с частью 5 статьи 24 Закона заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 Закона.

В соответствии с частью 1 статьи 56 под конкурсом с ограниченным участием понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса и конкурсной документации, к

участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования и победитель такого конкурса определяется из числа участников закупки, прошедших предквалификационный отбор.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 56 Закона заказчик осуществляет закупки путем проведения конкурса с ограниченным участием, в том числе, в случаях если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны осуществить только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации. Перечень случаев и (или) порядок отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Такой Перечень утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 и включает в себя выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей. При этом группировка, включенная в код 42 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, также включает в себя разработку проектов гражданского строительства.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Закона заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований Закона.

Такой Перечень утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.06.2016 № 471-р, и включает в себя код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 «42 - Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства», за исключением работ по строительству, реконструкции,

капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе, в случае закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Таким образом, законодатель устанавливает общее правило – контракт должен быть заключен по результатам конкурентных процедур; возможность осуществления закупки у единственного поставщика носит исключительный характер – только в прямо предусмотренных Законом случаях; применительно к спорному случаю возможность заключения контракта должна быть обусловлена обстоятельствами аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ обстоятельствами непреодолимой силы являются чрезвычайные и непредотвратимые при определенных условиях обстоятельства. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 12.08.2009 № Д05-4029 (в части разъяснения порядка применения пункта 6 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», содержание которого аналогично положениям пункта 9 части 1 статьи 93 Закона) к непреодолимой силе относятся такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредотвратимости при данных условиях. Они характеризуются непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб. Сюда же можно отнести и ликвидацию аварий (например, прорыв батареи отопления или канализации).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 21.06.2012 № 3352/12 по делу А40-25926/2011-13-230, юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости. Под

чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость.

Кроме того, согласно письму Федеральной антимонопольной службы от 26.09.2007 № ИА17413 поступление бюджетных средств в конце финансового года в сроки, не позволяющие осуществить использование, размещение бюджетных средств в соответствии с процедурами, предусмотренными Законом о размещении заказов, не может рассматриваться как потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы и не является случаем размещения заказа у единственного поставщика в соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

Материалы дела в части обстоятельств, связанных с заключением спорного контракта, в том числе предшествующих ему, свидетельствуют о следующем.

Как следует из письменных пояснений директора ГКУ «Дирекция ТДФ» ***, 05.02.2016 состоялось заседание Бюджетной комиссии Тверской области, где принято положительное решение об увеличении в 2016 году бюджетных ассигнований Дорожного фонда за счет неиспользованного остатка 2015 г. в размере 340 054, 4 тыс. руб. на социально-значимые объекты регионального и местного значения Тверской области, в том числе 50 млн. руб. на объект «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва – Санкт-Петербург» - Чуприяновка – Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области» (ПИР). Закон Тверской области 24-ЗО «О внесении изменений в закон Тверской области «Об областном бюджете Тверской области на 2016 год» принят на заседании Законодательного Собрания Тверской области 31.03.2016 г. и утвержден 13.04.2016 г. Новая редакция государственной программы Тверской области «Развитие транспортного комплекса и дорожного хозяйства Тверской области на 2016 – 2021, учитывающая изменения в Закон о бюджете Тверской области, утверждена постановлением Правительства Тверской области от 07.04.2016 г. № 126-пп. В соответствии с письмом филиала ОАО «РЖД» Октябрьская железная дорога от 26.05.2016 № 11787 о проведении ОАО «РЖД» плановой работы по увеличению размеров движения скоростных поездов «Сапсан» и «Ласточка» во исполнение пунктов 7 и 8 протокола совещания у заместителя Председателя Правительства Российской Федерации *** от 03.02.2016 № АД-П9-15пр., с решением Правительства Российской Федерации по увеличению количества пар поездов «Сапсан», сокращении их времени движения в пути, повлечет критическое увеличение времени закрытия переезда на ст. Чуприяновка Октябрьской железной дороги более чем на 15 часов в сутки. При этом доступность получения своевременного получения экстренных служб для населения 12 населенных пунктов выйдет за пределы нормативных требований и приведет к развитию чрезвычайной ситуации на территории Щербининского сельского поселения Калининского района Тверской области.

27.05.2016 г. состоялось внеочередное заседание комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению противопожарной

безопасности муниципального образования Тверской области «Калининский район», на котором было признано, что ввиду увеличения времени перекрытия критически важного объекта – железнодорожного переезда на станции Чуприяновка Октябрьской железной дороги, возникла чрезвычайно критическая ситуация по обеспечению жизнедеятельности населения на значительной части территории Щербининского сельского поселения. 30.05.2016 г. на заседании комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению противопожарной безопасности муниципального образования Щербининского сельского поселения принято решение ходатайствовать перед главой администрации Щербининского сельского поселения о введении на территории муниципального образования режима функционирования «ПОВЫШЕННАЯ ГОТОВНОСТЬ» и признания необходимости скорейшего строительства путепровода через Октябрьскую железную дорогу для предупреждения возникновения чрезвычайной ситуации. 30.05.2016 г. постановлением Администрации МО «Щербининское сельское поселение» № 150 на территории Щербининского сельского поселения с 30.05.2016 г. введен режим функционирования «ПОВЫШЕННАЯ ГОТОВНОСТЬ».

Как следует из письменных пояснений ***, учитывая изложенное, а также длительные сроки проведения конкурсных процедур, установленных Законом, и выделение и освоение федеральных средств на осуществление строительно – монтажных работ в 2016 г. по объекту «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва – Санкт-Петербург» - Чуприяновка – Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области» в кратчайшие сроки, им были приняты оперативные меры к скорейшему заключению контракта по разработке проектной документации.

Присутствующие при рассмотрении дела защитники *** поддержали его доводы, изложенные в письменных пояснениях, заявили о том, что в действиях *** отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, в связи с чем дело подлежит прекращению.

Как указано выше, исключительные случаи, когда контракт может быть заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), предусмотрены статьей 93 Закона – в иных случаях Заказчик должен осуществлять закупку и заключать контракт только по результатам конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона – как неоднократно указывалось выше, закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком, в том числе, в случае закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Между тем, как следует из материалов дела об административном правонарушении, в том числе, пояснений самого ***, отсутствовали основания для использования пункта 9 части 1 статьи 93 Закона как основания для заключения контракта, поскольку отсутствовали такие обстоятельства как авария, чрезвычайная ситуация, непреодолимая сила.

Более того, Федеральный закон от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» разделяет такие понятия как «режим повышенной готовности» и «режим чрезвычайной ситуации».

Как указано выше, контракт № 214-РЖД-ЧС на оказание услуг по разработке проектной документации по объекту «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва - Санкт-Петербург» - Чуприяновка - Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области» заключен ГКУ «Дирекция ТДФ» АО «РЖДстрой» на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона заключен **06.06.2016**; цена контракта составила 45 707 771, 81 руб.

В ходе рассмотрения дела установлено, что АО «РЖДстрой», в свою очередь, для оказания услуг по разработке проектной документации по объекту «Реконструкция автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Москва - Санкт-Петербург» - Чуприяновка - Старый Погост с устройством пересечения в разных уровнях с Октябрьской железной дорогой в Калининском районе Тверской области» заключило договор № 03/2259 от **15.07.2016** с ООО «Анкерные технологии», цена такого договора составила 44 336 538, 66 руб.

Вышеуказанное однозначно свидетельствует о том, что отсутствовали предусмотренные пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона, равно как и другими пунктами/частями статьи 93 Закона, основания для заключения вышеуказанного контракта с единственным исполнителем.

Таким образом, у Заказчика отсутствовали правовые основания для заключения контракта на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона, он должен был при осуществлении закупки использовать конкурентные способы закупки.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

Согласно представленному контракту со стороны заказчика он подписан

директором ГКУ «Дирекция ТДФ» ***

Таким образом, в действиях должностного лица - директора ГКУ «Дирекция ТДФ» ***, назначенного на указанную должность 23.07.2011 (распоряжение от 21.07.2011 № 1295), и который, согласно трудового договора № 30 от 30.08.2011, как директор ГКУ «Дирекция ТДФ», является единоличным исполнительным органом Учреждения, действует на основе единоначалия, самостоятельно решает все вопросы деятельности учреждения (пункты 2.1, 2.2 трудового договора), обязан добросовестно и разумно руководить учреждением, при исполнении своих обязанностей руководствоваться законодательством Российской Федерации, Тверской области (пункты 2.4.1, 2.4.2), несет ответственность в порядке и на условиях, установленных законодательством, может быть привлечен к материальной, административной ответственности в случаях, предусмотренных действующим законодательством (пункты 6.1, 6.2), содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда»: 170100. Г. Тверь, ул. Желябова, д. 21.

Дата совершения административного правонарушения – 06.06.2016.

Заявленные в ходе рассмотрения дела защитниками *** доводы об отсутствии в его действиях состава административного правонарушения не опровергают изложенные в данном постановлении выводы о том, что у него отсутствовала обязанность осуществить закупку путем проведения открытого аукциона в электронной форме.

Действия *** совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом государственного заказчика, он обязан был выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. 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.

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.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ

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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

*** в этой связи ответственности за совершение административного правонарушения подлежит вне зависимости от формы вины – в связи с ненадлежащим исполнением им как должностным лицом своих служебных обязанностей, которые в данном случае выражались в необходимости выбора законного способа осуществления закупки на выполнение работ.

Факт совершения административного правонарушения и виновность *** в совершении административного правонарушения подтверждается постановлением заместителя прокурора Тверской области старшего советника юстиции *** о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.12.2016 и материалами дела № 05-5/1-81-2016.

Материальное положение *** является стабильным.

При этом отсутствуют основания для освобождения *** от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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 иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки малозначительности административного правонарушения:

- 1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие);
- 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен;
- 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ;
- 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность;

5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок, которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

Состав инкриминируемого *** правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но

и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Об особой правовой защите государством правоотношений в указанной сфере также свидетельствует установление значительных санкций за деяния, предусмотренные статье 7.29 КоАП РФ.

С учетом изложенного, даже при наличии смягчающих обстоятельств, указанное не дает административному органу права для освобождения *** от административной ответственности.

Также не усматриваются предусмотренные частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ исключительные обстоятельства, связанные с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности, позволяющие назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.66, 29.9 и частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области ***», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на директора Государственного казенного учреждения Тверской области «Дирекция территориального дорожного фонда Тверской области ***», административный штраф **в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.**

*Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении шестидесяти дней** Управлением Федеральной*

антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Реквизиты для перечисления **штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации**

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33020 02 6000 140

ОКТМО 28701000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд субъектов Российской Федерации

УИН (ID начисления) 0319830552122400000660419 (прим.: обязателен для указания)

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

Руководитель управления

В.М. Фомин

Копия постановления получена

____.____.2016 г.

(подпись)

Сведения о взыскателе:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области

ИНН 6905005800

ОГРН 1036900080722

КПП 695001001

Дата регистрации 03.11.2003

Лицевой счет 04361361360