

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 012/04/7.30-121/2019

29 апреля 2019 года
Йошкар-Ола

г.

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении _____ (_____), по факту утверждения документации электронного аукциона на строительство автомобильной дороги Шунсола – Нижняя Мушка Сернурского района № 0108300013519000002 (в редакции от 26.02.2019 № ИД1), не соответствующей требованиям части 13.1 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 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 о контрактной системе), ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), в присутствии _____,

УСТАНОВИЛА:

17.04.2019 ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России в отношении _____ составлен протокол об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за утверждение аукционной документации, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Поводом для возбуждения настоящего административного дела в соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ послужила информация, изложенная в решении Комиссии Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок от 20.03.2019 по делу № 012/06/64-78/2019.

Согласно распоряжению главы администрации _____ от 22.02.2019 № 17 принято решение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта «Автомобильной дороги Шунсола – Нижняя Мушка Сернурского района».

Заказчиком данной закупки является администрация.

Извещение о проведении электронного аукциона на строительство автомобильной дороги Шунсола – Нижняя Мушка Сернурского района № 0108300013519000002 размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок по адресу <http://zakupki.gov.ru> (ЕИС) 26.02.2019.

26.02.2019 в документацию указанного электронного аукциона внесены изменения (№ ИД1).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 27 322 870,00 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе 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.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать в

том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 указанного закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) указанного закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 названного закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного Кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей.

Таким образом, лицо, которое будет осуществлять работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, являющиеся предметом электронного аукциона, должно являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Документом, подтверждающим соответствие участника закупки данному требованию, в соответствии с нормами ГрК РФ, является выписка из реестра членов саморегулируемой организации. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет *один месяц с даты ее выдачи* (часть 4 статьи 55.17 ГрК РФ).

В подпункте 2 пункта 1.10 аукционной документации заказчиком установлено, что вторая часть заявки на участие в проводимом электронном аукционе должна содержать в том числе документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частями 2, 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, в том числе выписку из

реестра членов саморегулируемой организации или копию такой выписки, выданной не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

Таким образом, заказчиком в аукционной документации неправомерно, в нарушение положений пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, части 4 статьи 55.17 ГрК РФ, установлены требования относительно срока действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации.

2. В соответствии с частью 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроке оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 указанного закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 названного закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Вышеуказанными нормами Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность оплаты работ по мере поступления средств на финансирование данного объекта.

Вместе с тем, в пункте 7.7 проекта контракта заказчиком установлено, заказчик осуществляет текущий платеж в течение 30 дней с момента предъявления для оплаты форм № КС-2, № КС-3 по мере поступления средств на финансирование данного объекта, с учетом устранения выявленных в процессе приемки работ недостатков.

Таким образом, срок оплаты, установленный заказчиком в проекте контракта, противоречит требованиям части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Следовательно, утвержденная документация данного электронного аукциона не соответствовала требованиям Закона о контрактной системе.

Датой совершения административного правонарушения является 26.02.2019 (дата утверждения аукционной документации в редакции № ИД1).

Местом совершения административного правонарушения является: ул. Комсомольская, д. 10, пгт. Сернур, Республика Марий Эл, 425450 (адрес местонахождения Администрации).

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что

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 названного закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом 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 том числе, в государственных организациях.

Документация электронного аукциона на строительство автомобильной дороги Шунсола – Нижняя Мушка Сернурского района № 0108300013519000002 в редакции №ИД1 от 26.02.2019 утверждена главой администрации _____ 26.02.2019.

Решением Собрания депутатов _____ от 09.12.2014 № 20 _____ назначен на должность главы Администрации.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика _____ имеется нарушение, выразившееся в утверждении документации электронного аукциона на строительство автомобильной дороги Шунсола – Нижняя Мушка Сернурского района № 0108300013519000002 (в редакции № ИД1) с нарушением требований части 13.1 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, а как следствие состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются:

документация электронного аукциона № 0108300013519000002, решение Комиссии Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок по делу № 012/06/64-78/2019 от 20.03.2019, а также иные материалы дела.

Разрешая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу 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.

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.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения _____, правонарушение признано совершенным по неосторожности. _____ не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий _____ не зависит от наличия или отсутствия последствий совершенного правонарушения.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

В ходе рассмотрения дела заявлено ходатайство о применении положений

статьи 2.9 КоАП РФ.

Должностным лицом исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», 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.

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.

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.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное _____ не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании должностным лицом требований законодательства и невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок для обеспечения государственных нужд.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности

правонарушения, совершенного _____

Существенный вред общественным отношениям выразился в пренебрежительном отношении к публичным отношениям.

Кроме того, принцип неотвратимости административной ответственности предполагает, что установление и применение административной ответственности должно обеспечивать наказание всех лиц, совершивших административные правонарушения.

Согласно статье 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.

Освобождение _____ от административной ответственности с объявлением устного замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, оценив конкретные обстоятельства дела, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего административного дела отсутствуют.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 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.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо _____ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Назначить _____ административное наказание в соответствии с санкцией части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в виде штрафа в размере 3000 (трех тысяч)

рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

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