

Должностному лицу

муниципального заказчика –

заместителю Главы Администрации Крестецкого
муниципального района

Исходящий № 4940/03 от 25.10.2017

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 195-гз/17

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена 20.10.2017

В полном объеме изготовлено 25.10.2017

Великий Новгород

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Куриков Илья Андреевич, рассмотрев протокол № 195-гз/17 от 26.09.2017 об административном правонарушении и другие материалы дела, возбужденного в отношении должностного лица муниципального заказчика – заместителя Главы Администрации Крестецкого муниципального района (175460, Новгородская область, р.п. Крестцы, пл. Советская, д. 1; далее – Администрация) по факту совершения им действий, выразившихся в утверждении конкурсной документации на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации на строительство полигона твердых коммунальных отходов в Крестецком муниципальном районе, извещение № 0350300027017000001 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 10.02.2017, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В феврале-марте 2017 года муниципальным заказчиком – Администрацией осуществляется закупка путем проведения открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации на строительство полигона твердых коммунальных отходов в Крестецком муниципальном районе, извещение № 0350300027017000001 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 10.02.2017 (начальная (максимальная) цена контракта – 9 510 200,00 рублей).

Конкурсная документация утверждена заместителем главы Администрации10.02.2017.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 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) при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование о соответствии участников закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

В соответствии с частью 5.1 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации в редакции от 13.07.2015 (далее – ГрК РФ) в случае, если работы по организации подготовки проектной документации объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее подготовку проектной документации такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержден (далее – Перечень).

В Перечень включены работы по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком) (пункт 13 раздела II Перечня)

В подпункте 9.3.1 пункта 9.3 Конкурсной документации заказчиком установлено требование о наличии у участников рассматриваемой закупки определенных документов (свидетельств СРО), подтверждающих соответствие таких участников требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки, а именно:

«наличие свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объекта капитального строительства, выданные саморегулируемой организацией по видам работ, являющихся предметом открытого конкурса:

Виды работ по подготовке проектной документации.

1. Работы по подготовке схемы планировочной организации земельного участка:

1.1. Работы по подготовке генерального плана земельного участка.

2. Работы по подготовке архитектурных решений.

3. Работы по подготовке конструктивных решений.

4. Работы по подготовке сведений о внутреннем инженерном оборудовании, внутренних сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий:

4.1. Работы по подготовке проектов внутренних инженерных систем отопления, вентиляции, кондиционирования, противодымной вентиляции, теплоснабжения и холодоснабжения.

4.2. Работы по подготовке проектов внутренних инженерных систем водоснабжения и канализации.

4.3. Работы по подготовке проектов внутренних систем электроснабжения.

4.4. Работы по подготовке проектов внутренних слаботочных систем.

4.5. Работы по подготовке проектов внутренних диспетчеризации, автоматизации и управления

инженерными системами.

5. Работы по подготовке сведений о наружных сетях инженерно-технического обеспечения, о перечне инженерно-технических мероприятий:

5.1. Работы по подготовке проектов наружных сетей теплоснабжения и их сооружений.

5.2. Работы по подготовке проектов наружных сетей водоснабжения и канализации и их сооружений.

5.3. Работы по подготовке проектов наружных сетей электроснабжения до 35 кВ включительно и их сооружений.

5.6. Работы по подготовке проектов наружных сетей слаботочных систем.

7. Работы по разработке специальных разделов проектной документации.

7.1. Инженерно-технические мероприятия по гражданской обороне.

9. Работы по подготовке проектов мероприятий по охране окружающей среды.

10. Работы по подготовке проектов мероприятий по обеспечению пожарной безопасности.

ИЛИ

13. Работы по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком)».

Между тем для выполнения работ, являющихся объектом рассматриваемой закупки и, соответственно, участия в рассматриваемом открытом конкурсе участники закупки должны были иметь исключительно свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком) (пункт 13 раздела II Перечня).

Данное обязательство основано на положениях ГрК РФ (части 5.1, 5.2 статьи 48), подтверждено судебной практикой (постановление Арбитражного суда Центрального округа от 18.04.2016 № Ф10-1112/2016 по делу № А48-4464/2015), а также письмами ФАС России № ИА 19714 от 23.05.2011 и № АЦ/6055715 от 02.11.2015.

Участник закупки, имеющий только свидетельство СРО на конкретные виды работ по пунктам 1-10 раздела II Перечня, не сможет организовать выполнение изыскательских работ, так как не имеет соответствующего допуска (пункт 13 раздела II Перечня).

Таким образом, муниципальный заказчик ненадлежащим образом установил требование к участникам закупки о предоставлении копии свидетельства СРО на конкретные виды работ по проектированию либо на организацию подготовки проектной документации, тогда как единственное требование к участникам рассматриваемого открытого конкурса должно быть наличие свидетельства СРО по пункту 13 раздела II Перечня.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержатся нарушения части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении в конкурсной документации ненадлежащих требований к участникам закупки.

2. В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона о контрактной системе участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 4 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 8 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса указываются условия, запреты, ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты, ограничения установлены заказчиком в конкурсной документации в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Из части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе следует, что документация об открытом конкурсе помимо иной информации, должна содержать всю информацию, содержащуюся в извещении о проведении такого конкурса.

Таким образом, в случае если действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе установлены ограничения участия в определении поставщика в отношении отдельных категорий лиц либо товаров, работ, услуг, заказчик обязан предусмотреть в извещении и документации о закупке указанные ограничения.

Согласно части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

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

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2015 № 1457 (далее – Постановление № 1457) по исполнению Указа Президента Российской Федерации от 28.11.2015 № 583 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» (далее – Указ) был установлен Перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемым гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года (далее – Перечень отдельных видов работ (услуг)).

Согласно пункту 5 Перечня отдельных видов работ (услуг) организациям, находящимся под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациям, контролируемым гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Однако, ни извещение о проведении рассматриваемого открытого конкурса, ни Конкурсная документация не содержали информации об ограничении участия в определении поставщика (запрете допуска товаров, работ, услуг, происходящих из иностранных государств, выполняемых и оказываемых иностранными лицами), установленном Указом и Постановлением № 1457 в соответствии с Законом о контрактной системе.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – Администрации содержатся нарушения пункта 4 статьи 42, пункта 8 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе, выразившиеся в неустановлении в извещении о проведении закупки и в конкурсной документации предусмотренного действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе ограничения участия в определении поставщика (запрете допуска товаров, работ, услуг, происходящих из иностранных государств, выполняемых и оказываемых иностранными лицами).

Вышеуказанные действия муниципального заказчика указывают на наличие в действиях его должностного лица признаков административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой 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.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрении дела не присутствовал, ходатайств не заявлял, представителей (защитников) для участия в рассмотрении дела не направил.

На рассмотрение дела не были представлены письменные объяснения и замечания по содержанию материалов дела об административном правонарушении.

Исследовав материалы дела № 195-гз/17 от 26.09.2017 об административном правонарушении, уполномоченное должностное лицо Новгородского УФАС России, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

В процессе осуществления вышеуказанной закупки (определения поставщика) должностным лицом муниципального заказчика – заместителем главы Администрацииым А.В. при утверждении Конкурсной документации были допущены нарушения части 5 статьи 31, пункта 4 статьи 42, пункта 8 части 3 статьи 49, части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе, что указывает на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП 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 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.

..... как заместитель главы Администрации на момент утверждения документации и проведения рассматриваемого открытого конкурса являлся лицом, выполняющим организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в муниципальном органе, то есть являлся должностным лицом муниципального заказчика.

..... утвердил Конкурсную документацию, не соответствующую требованиям, предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Вместе с тем при рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении должностное лицо Новгородского УФАС России учитывает также следующее.

Согласно части 1 статьи 1.7 КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Также согласно части 2 статьи 1.7 КоАП закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

В соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный Кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» часть 5.1 статьи 48 ГрК РФ утратила силу с 01.07.2017.

Кроме того, запреты или ограничения, установленные подпунктом «б» пункта 1 Указа, отменены Указом Президента Российской Федерации от 31.05.2017 № 244 «Об отмене некоторых специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» с 31 мая 2017 года.

Постановление № 1457 утратило силу в связи с принятием Постановления Правительства Российской Федерации от 02.06.2017 № 672 «О внесении изменений в постановление правительства российской федерации от 30 ноября 2015 года № 1296 и признании утратившими силу некоторых актов правительства российской федерации».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 24.5 КоАП производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае признания утратившими силу закона или его положения, устанавливающих административную ответственность за содеянное, за исключением случая одновременного вступления в силу положений закона, отменяющих административную ответственность за содеянное и устанавливающих за то же деяние уголовную ответственность.

Согласно пункту 1 части 1.1 статьи 29.9 КоАП постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП.

На основании вышеизложенного, производство по настоящему делу об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – заместителя главы Администрации Крестецкого муниципального района подлежит прекращению на основании пункта 5 части 1 статьи 24.5 КоАП, в связи с внесением изменений в ГрК РФ и признанием утратившим силу Постановления № 1457.

Руководствуясь частью 4.2 статьи 7.30, статьями 23.66, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу № 195-гз/17 от 26.09.2017 об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – заместителя Главы Администрации Крестецкого муниципального района (175460, Новгородская область, р.п. Крестцы, пл. Советская, д. 1) в связи с признанием утратившими силу закона или его положения, устанавливающих административную ответственность за содеянное.

Заместитель руководителя

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.