

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 004/04/7.29-155/2021

об административном правонарушении

27.05.2021г.
Алтайск

г. Горно-

строение 2

ул. Ленина, 226,

Я, <...>, рассмотрев постановление прокуратуры города Горно-Алтайска о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии <...>, его защитника <...> в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2) с участием старшего помощника прокурора города Горно-Алтайска <...>.

Прокуратурой города Горно-Алтайска при осуществлении надзора за исполнением законодательства о контрактной системе в действиях заказчика МКУ «Городское хозяйство и лесничество» установлены нарушения частей 1, 5 статьи 24 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при заключении двух договоров (№08/10-01-21, № 08/11-01-21 от 18.01.2021г.) с единственным исполнителем ИП <...> на оказание услуг по привлечению специализированной техники для выполнения работ по расширению проезжей части путем вывоза снега на автомобильных дорогах г. Горно-Алтайска на общую сумму 896 700,00 руб., без проведения конкурентных процедур.

В связи с чем, исполняющей обязанности прокурора города Горно-Алтайска 30.04.2021г. возбуждено административное дело по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ в отношении должностного лица заказчика, на дату заключения рассматриваемых договоров являвшегося директором МКУ «Городское хозяйство и лесничество» <...> Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу.

В целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения административного дела № 004/04/7.29-155/2021 определением от 14.05.2021г. (исх. № 1384/04) у МКУ «Городское хозяйство и лесничество»

истребованы материалы (сведения), необходимые для разрешения дела об административном правонарушении.

Истребованные документы и информация поступили в УФАС по РА 26.05.2021г. (вх. 2759).

Должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении административного дела установлено следующее.

Заказчиком МКУ «Городское хозяйство и лесничество», в лице директора <...> с ИП <...> заключены следующие договоры возмездного оказания услуг:

- № 08/10-01-21 от 18.01.2021 г. на привлечение специализированной техники для выполнения работ по расширению проезжей части путем вывоза снега на автомобильных дорогах города Горно-Алтайска на сумму 576 600,00 руб. Срок оказания услуг с 18.01.2021 по 28.02.2021 (п. 11.1 договора);

- № 08/11-01-21 от 18.01.2021 г. на привлечение специализированной техники для выполнения работ по расширению проезжей части путем вывоза снега на автомобильных дорогах города Горно-Алтайска на сумму 320 100,00руб. Срок оказания услуг с 18.01.2021 по 28.02.2021 (п. 11.1 договора).

Услуги спецтехники по вышеуказанным договорам приняты заказчиком и оплачены в полном объеме (акты от 28.02.2021г. и платежные поручения от 03.03.2021г. имеются в материалах дела).

В соответствии с частями 1, 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данной главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Часть 1 статьи 93 Закона о контрактной системе устанавливает исчерпывающий перечень случаев осуществления закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

В качестве правовых оснований заключения вышеназванных договоров с единственным исполнителем указан пункт 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (пункт 1.1 договоров).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной

системе (в редакции на дату заключения договоров) закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случаях осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую **шестисот тысяч рублей**. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании данного пункта, не должен превышать **два миллиона рублей** или не должен превышать **десять процентов** совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять **более чем пятьдесят миллионов рублей**.

В соответствии с пунктом 1 статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежит наличие события административного правонарушения.

Согласно частям 1, 2 статьи 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными КоАП РФ, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

Согласно письменным пояснениям <...>, полученным старшим помощником прокурора города Горно-Алтайска <...> 30.04.2021г., а также указанным <...> в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2021г., <...> вину не признал, указывает, что провести конкурентные процедуры не было времени, т.к. учреждение с 01.01.2021г. приняло на себя обязательства по содержанию дорог центральной части города, и возникла необходимость срочного вывоза снега с улиц. В январе 2021г. выпало на 75% больше снега, чем в прошлом году. Обильное выпадение осадков явилось причиной привлечения сторонних организаций. В разные дни привлекались до 14 подрядчиков. В январе 2021г. в ходе совещания в прокуратуре Республики Алтай по вопросу ненадлежащего содержания муниципальных дорог ему предписано осуществить очистку дороги от снега и наледи в трехдневный срок. Данные обстоятельства явились причиной заключения договоров возмездного оказания услуг с

единственными исполнителями. С выводом, указанным в постановлении исполняющей обязанности прокурора города Горно-Алтайска о том, что у него имелась возможность отбора исполнителя конкурентным способом, не согласен.

Согласно письменным пояснениям директора МКУ «Городское хозяйство и лесничество» <...> от 26.05.2021г. (вх. 2759) и представленным документам (справки № 1, № 2 от 21.05.2021г.) по состоянию на 29.12.2020г. и на 18.01.2021г. на балансе учреждения имелись две единицы специализированной техники (универсальная коммунальная машина УКМ 2500 М, и трактор Беларус 320 4м).

В ходе рассмотрения административного дела <...> представлены письменные пояснения и документы (вх. № 2806 от 27.05.2021г.), согласно которым спецтехника ИП <...> по рассматриваемым договорам привлекалась в разных районах территориального округа МО «Город Горно-Алтайск» и в разный промежуток времени. В подтверждение представлены справки на работу автомобиля с оплатой по часовому тарифу, составленные в январе 2021г.

Представленные документы приобщены к материалам административного дела.

В ходе рассмотрения административного дела <...> пояснил, что в некоторые дни на одном участке автомобильной дороги привлекалась спецтехника как ИП <...>, так и других хозяйствующих субъектов.

Прокуратурой города Горно-Алтайска в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2021г. сделан вывод о нарушении заказчиком МКУ «Городское хозяйство и лесничество» частей 1, 5 статьи 24 Закона о контрактной системе в связи с тем, что договоры возмездного оказания услуг № 08/10-01-21 и № 08/11-01-21 заключены в один день (18.01.2021г.), имеют единый предмет, содержат идентичные условия, в том числе по срокам оказания услуг (в период с 18.01.2021 по 28.02.2021), направлены на достижение единой хозяйственной цели. Указанные договоры образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную двумя самостоятельными договорами для формального соблюдения ограничения, предусмотренного пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в целях осуществления закупки с единственным поставщиком, что в отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, возможности реализовать свое право на заключение контракта. У МКУ «Городское хозяйство и лесничество» имелась

возможность выбрать способ определения исполнителя через проведение процедуры торгов. В связи с чем определение исполнителей в целях привлечения специализированной техники для выполнения работ по расширению проезжей части путем вывоза снега на автомобильных дорогах города Горно-Алтайска должно было производиться конкурентными способами.

Иных выводов, указывающих на наличие в действиях <...> нарушений законодательства о контрактной системе, постановление прокуратуры города Горно-Алтайска о возбуждении дела об административном правонарушении от 30.04.2021г. не содержит.

В ходе рассмотрения административного дела представитель прокуратуры города Горно-Алтайска пояснила, что при возбуждении административного производства в отношении <...> прокуратура исходила из того, что единым объектом закупки являлись договоры № 08/10-01-21 и № 08/11-01-21, заключенные с ИП <...> Договоры, заключенные с иными хозяйствующими субъектами, образуют самостоятельный объект закупки, в связи с чем, в отношении данных действий заказчика приняты меры прокурорского реагирования в рамках отдельных административных производств.

Должностное лицо УФАС по РА считает вывод прокуратуры города Горно-Алтайска о нарушении заказчиком МКУ «Городское хозяйство и лесничество» частей 1, 5 статьи 24 Закона о контрактной системе необоснованным, на основании следующего.

В пункте 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе отсутствует такое понятие, как одноименные товары, работы, услуги. Осуществление заказчиком по данному основанию закупок в пределах установленной суммы договора (не более шестисот тысяч рублей) и в пределах 10% СГОЗ (но не более 50 млн. руб. в год) не содержит иных ограничений. Осуществление закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением вышеназванных ограничений не может свидетельствовать о том, что действия заказчика приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Учитывая, что услуги спецтехники, оказываемые по каждому из вышеназванных договоров, не взаимосвязаны друг с другом, каждая из которых удовлетворяет потребности заказчика в части вывоза снега в определенном количестве, несостоятельны доводы прокуратуры города Горно-Алтайска о том, что рассматриваемые договоры образуют единую сделку, направлены на достижение единой хозяйственной цели. Доказательств обратного прокуратурой города Горно-Алтайска в УФАС по РА не представлено.

Рассматриваемые договоры заключены в пределах суммы, предусмотренной пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. Доказательства превышения МКУ «Городское хозяйство и лесничество» годового объема закупок по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в материалах дела отсутствуют.

Согласно письму ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100041/19 «О порядке применения пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – письмо ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100041/19) само по себе неоднократное приобретение одноименных товаров, работ, услуг у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с соблюдением требований, установленных пунктами 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не является нарушением требований Закона о контрактной системе, если такие действия не являются результатом антиконкурентного соглашения. Действия заказчиков по заключению нескольких контрактов на основании пунктов 4, 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в целях закупки работ/услуг по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, выполнение которых предусмотрено единой проектной документацией, либо в рамках конкретного раздела проектной документации, фактически являются уходом от проведения конкурентных процедур и нарушают требования Закона о контрактной системе, а также могут быть квалифицированы как нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Должностное лицо УФАС по РА, руководствуясь письмом ФАС России от 14.11.2019 № ИА/100041/19, считает, что объем оказанных услуг по рассматриваемым договорам не определен каким-либо единым документом (например, сметой).

Следовательно, не представляется возможным сделать вывод о том, что оказанные единственным исполнителем ИП <...> услуги являются единым объектом закупки для удовлетворения одной нужды заказчика.

В соответствии с п. 1 ч. 1.1 ст. 29.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события административного правонарушения.

Таким образом, дело об административном правонарушении №004/04/7.29-155/2021 в отношении должностного лица заказчика, <...> подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием события административного правонарушения.

Руководствуясь статьями 23.66, 24.5; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении №004/04/7.29-155/2021, возбужденное в отношении должностного лица заказчика, <...> по части 2 статьи 7.29 КоАП РФ, прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.