

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение
законодательства

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд по делу об
административном правонарушении № 05-5/1-55-2018

15 июня 2018 г.

г. Тверь

Я, заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок
Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Михеев
А.А., рассмотрев протокол № 05-5/1-55-2018 об административном
правонарушении от 06.06.2018 в отношении должностного лица – главы Ржевского
района ***А; по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об
административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и приложенные к нему
материалы дела № 05-5/1-55-2018 об административном правонарушении,

в присутствии ***а (паспорт),

УСТАНОВИЛ:

Согласно протоколу № 05-5/1-55-2018 от 06.06.2018 в Тверское УФАС России
01.09.2017 поступила жалоба ООО «Профит-плюс» (далее – Общество) (дело № 05-
6/1-214-2017) о несоответствии документации электронного аукциона на право
заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги
местного значения от дома № 21 до МДОУ «Есинский детский сад» п. Есинка
сельского поселения «Есинка» Ржевского района Тверской области (извещение от
03.08.2017 № 0136300001217000051) требованиям 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 части:

1) установления при описании объекта закупки требований к составным частям,
химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров,
значения которых становятся известными лишь при испытании определенной
партии товара;

2) установления срока оплаты выполненных работ с нарушением требования
статьи 34 Закона.

В ходе рассмотрения указанной жалобы Общества и внеплановой проверки
Комиссией Тверского УФАС России установлено, в том числе следующее:

Заказчиком по Аукциону являлась Администрация муниципального образования

сельское поселение «Есинка» Ржевского района Тверской области; уполномоченным органом - Администрации Ржевского района Тверской области.

03.08.2017 Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги местного значения от дома № 21 до МДОУ «Есинский детский сад» п. Есинка сельского поселения «Есинка» Ржевского района Тверской области (извещение от 03.08.2017 № 0136300001217000051) и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 782 743, 46 руб.

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.

1. В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

- использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются

максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Как указано выше, объектом закупки является выполнение работ по ремонту автомобильной дороги местного значения от дома № 21 до МДОУ «Есинский детский сад» п. Есинка сельского поселения «Есинка» Ржевского района Тверской области.

Требования к показателям товаров (материалов), используемых при выполнении работ, изложены в Приложении № 3 к Техническому заданию документации об аукционе в табличном виде (далее – ТЗ).

Комиссия, проанализировав документацию об аукционе, сведения, содержащиеся в таблице, и инструкцию по заполнению заявок, признала жалобу Общества в данной части обоснованной, учитывая, в том числе, следующее.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 №

АКПИ16-1287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 указанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ... имеющиеся в оспариваемом письме разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований.

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства...

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника закупки подробно описать в заявке различные показатели, значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

Комиссией установлено, что ТЗ действительно содержит требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

В частности, в ТЗ установлены следующие требования:

Пункт 1 ТЗ «Битум нефтяной дорожный (ГОСТ 22245-90 с изм.1)» содержит следующие требования к товару: Глубина проникания иглы, 0,1 мм: при 25°C - 61 – 130; Температура размягчения по кольцу и шару, °C не ниже 43,0; Индекс пенетрации от -1,0 до +1,0.

Согласно пункту 1.2.2 ГОСТ 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия» вышеуказанные показатели определяются методами испытаний:

- глубина проникания иглы, 0,1 мм: при 25°C - по ГОСТ 11501-78 «Битумы нефтяные. Метод определения глубины проникания иглы»;

- температура размягчения по кольцу и шару, °C - по ГОСТ 11506-73 «Битумы нефтяные. Метод определения температуры размягчения по кольцу и шару»;

- индекс пенетрации – по ГОСТ 22245-90.

Пункт 7 ТЗ «Щебень известняковый фракции св. 10 до 40 мм (ГОСТ 8267-93)» содержит следующие требования к товару: Потеря массы при испытании щебня в сухом состоянии по дробимости, % до 19; Содержание пылевидных и глинистых частиц, % по массе: не должно быть более 2; Содержание глины в комках, % по массе не должно быть более 0,25; Содержание зерен слабых пород, % по массе не должно быть более 10.

Согласно ГОСТ 8267-93. «Щебень и гравий из плотных горных пород для строительных работ. Технические условия» вышеуказанные показатели определяются методами испытаний:

Согласно пункту 4.4.2 ГОСТ 8267-93 потерю массы при испытании щебня в сухом состоянии по дробимости, возможно определить при испытании щебня.

Согласно пункту 5.3 ГОСТ 8267-93 для проверки соответствия качества щебня (гравия) требованиям стандарта проводят приемочный контроль и периодические испытания.

Приемочный контроль на предприятии-изготовителе проводят ежедневно путем испытания объединенной пробы щебня (гравия), отобранной с каждой технологической линии. При приемочном контроле определяют:

- зерновой состав;
- содержание пылевидных и глинистых частиц;
- содержание глины в комках;
- содержание зерен слабых пород.

Согласно пункту 5.4 ГОСТ 8267-93 при периодических испытаниях определяют:

- один раз в 10 сут. - содержание зерен пластинчатой и игловатой формы и содержание дробленых зерен в щебне из гравия и валунов и содержание свободного волокна асбеста в щебне из асбестосодержащих пород;
- один раз в квартал - прочность и насыпную плотность, устойчивость структуры против распадов;
- один раз в год - морозостойкость и класс щебня (гравия) по значению удельной эффективной активности естественных радионуклидов, а также по требованию потребителей содержание вредных компонентов и примесей.

Пункт 10 ТЗ «Горячий мелкозернистый плотный а\бетон марки III тип Б (ГОСТ 9128-2013)» содержит следующие требования к товару: остаточная пористость, % свыше 2,5 до 5,0; пористость минеральной части, % от 14 до 19; предел прочности: при 50°C, МПа не менее 0,9 при 20°C, МПа не менее 2,0 при 0°C, МПа не более 12,0; водонасыщение, % по объему от 1,5 до 4,0; водостойкость не менее 0,75; коэффициент уплотнения смеси в верхнем слое покрытия проездов; содержание битума в асфальтобетонной смеси, % по массе 5,0 - 6,5.

Согласно пункту 6.5 ГОСТ 9128-2013 для проверки соответствия качества смесей

требованиям настоящего стандарта проводят приемо-сдаточные и периодические испытания.

Согласно пункту 6.6 указанного ГОСТа при приемо-сдаточных испытаниях смесей отбирают по ГОСТ 12801 одну объединенную пробу от партии и определяют:

- температуру отгружаемой смеси при выпуске из смесителя или накопительного бункера;
- зерновой состав минеральной части смеси;
- содержание вяжущего;
- водонасыщение;
- предел прочности при сжатии при температуре 50 °С, 20 °С и водостойкость - для горячих смесей;
- предел прочности при сжатии при температуре 20 °С, в том числе в водонасыщенном состоянии, и слеживаемость (два-три раза в смену) для холодных смесей. Вышеуказанные показатели для холодных смесей определяют до прогрева.

Для полимерасфальтобетона определяют дополнительно предел прочности при сжатии при 0 °С и глубину вдавливания штампа при 50 °С.

Согласно пункту 6.7 указанного ГОСТа периодический контроль асфальтобетонных смесей и асфальтобетона осуществляют не реже одного раза в месяц, а также при каждом изменении материалов, применяемых для приготовления смесей. Однородность смесей, оцениваемую коэффициентом вариации по 4.1.19, рассчитывают ежемесячно или за период, обеспечивающий объем выборки по НРСТ 12801.

Периодический контроль полимерасфальтобетонных смесей и полимерасфальтобетона осуществляют не реже одного раза в неделю, а также при каждом изменении материалов, применяемых для приготовления смесей.

Согласно пункту 6.8 указанного ГОСТа при периодическом контроле качества смесей определяют:

- пористость минеральной части;
- остаточную пористость;
- водостойкость при длительном водонасыщении;
- предел прочности при сжатии при температуре 20 °С после прогрева и после длительного водонасыщения для холодных смесей; при температуре 0 °С - для горячих смесей;
- сцепление битума с минеральной частью смесей;
- показатели сдвигоустойчивости и трещиностойкости;

- однородность смесей.

Для полимерасфальтобетона определяют также температуру трещиностойкости и усталостную прочность.

Удельную эффективную активность естественных радионуклидов в смесях и асфальтобетоне принимают по максимальному значению удельной эффективной активности естественных радионуклидов, содержащихся в применяемых минеральных материалах. Данные указывает в документе о качестве предприятие-поставщик.

В указанных случаях и при отсутствии данных о содержании естественных радионуклидов изготовитель силами специализированной лаборатории осуществляет входной контроль материалов в соответствии с ГОСТ 30108.

Приведенный в решении перечень не является исчерпывающим, аналогичные требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара, установлены также и в иных пунктах ТЗ.

Следовательно, Заказчиком и Уполномоченным органом в документации об аукционе неправомерно установлены требования к описанию участниками закупки в составе первой части заявок на участие в аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, непредусмотренные частью 3 статьи 66 Закона требования к результатам испытаний товара. Указанные требования могут привести или приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, оказании услуг, для предоставления подробных сведений о результатах испытаний товара.

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом при описании объекта закупки и установлении требований к содержанию заявок на участие в аукционе нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 и пункта 1 части 1 статьи 33 Закона.

2. Согласно части 3 статьи 30 Закона при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 статьи 30 Закона, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В соответствии с частью 8 статьи 30 Закона в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 статьи 30 Закона, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона.

Согласно части 13 статьи 34 Закона в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

В разделе 3 Информационной карты установлено преимущество для субъектов малого предпринимательства (в соответствии со статьей 30 Закона).

Пунктом 2.6 проекта контракта установлены следующие сроки и порядок оплаты: оплата за выполненные работы производится одновременно в безналичной форме платежным поручением путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней после подписания актов о приемке выполненных работ (по форме № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (по форме № КС-3), предоставления Подрядчиком счета, счета-фактуры (для плательщиков НДС), гарантийных паспортов на объекты, отчетных документов, указанных в пунктах 4.4, 3.1.18 контракта, с сопроводительным письмом. Днем оплаты по контракту является день списания денежных средств с расчетного счета Заказчика.

В случае несвоевременного поступления средств из областного бюджета Тверской области Заказчик производит оплату выполненных работ по мере и в пределах полученных средств, в порядке очередности, установленной действующим законодательством РФ.

Таким образом, в документации об аукционе установлено не предусмотренное частью 13 статьи 34 Закона условие о порядке оплаты выполненной работы, обусловленное поступлением денежных средств из областного бюджета.

Указанные выше нарушения отражены в решении Комиссии от 08.09.2017 по делу № 05-6/1-214-2018

Кроме того, в Тверское УФАС России 01.09.2017 поступила аналогичная по содержанию довода жалоба Общества (дело № 05-6/1-215-2017), но по электронному аукциону на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту дворовых территорий и проездов к многоквартирным домам №№ 1, 2, 3, 4 п. Есинка сельского поселения "Есинка" Ржевского района Тверской области (извещение от 03.08.2017 № 0136300001217000050).

В ходе рассмотрения указанной жалобы Общества и внеплановой проверки Комиссией Тверского УФАС России установлены аналогичные нарушения требований пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66, пункта 1 части 1 статьи 33, а также части 13 статьи 34 Закона.

Заказчиком по Аукциону являлась Администрация муниципального образования сельское поселение «Есинка» Ржевского района Тверской области; уполномоченным органом - Администрации Ржевского района Тверской области.

Указанные выше нарушения отражены в решении Комиссии от 08.09.2017 по делу № 05-6/1-215-2018

В соответствии со статьей 107 Закона 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 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.

Документация об аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги местного значения от дома № 21 до МДОУ «Есинский детский сад» п. Есинка сельского поселения «Есинка» Ржевского района Тверской области (извещение от 03.08.2017 № 0136300001217000051) (дело № 05-6/1-214-2017), не соответствующая требованиям Закона, утверждена распоряжением администрации ржевского района Тверской области от 03.08.2017 № 183ра, которое подписано главой Ржевского района ***ым

Документация об аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту дворовых территорий и проездов к многоквартирным домам №№ 1, 2, 3, 4 п. Есинка сельского поселения "Есинка" Ржевского района Тверской области (извещение от 03.08.2017 № 0136300001217000050) (дело № 05-6/1-215-2017), не соответствующая требованиям Закона, утверждена распоряжением администрации ржевского района Тверской области от 03.08.2017 № 181ра, которое подписано главой Ржевского района ***ым

*** избран на должность главы Ржевского района решением собрания депутатов Ржевского района Тверской области от 22.10.2015 № 16 и вступил в должность главы Ржевского района с 22.10.2015 на основании постановления главы Ржевского района Тверской области от 22.10.2015 № 493.

Следовательно, должностным лицом уполномоченного органа, ответственным за совершение вышеуказанного административного правонарушения, является *** , глава Ржевского района.

На основании изложенного главе Ржевского района ***у инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

При составлении протокола ***ым представил объяснения от 28.05.2018 о несогласии с вменяемым ему в протоколе об административном правонарушении правонарушением, указал на отсутствие в его действиях состава административного правонарушения, в связи с тем, что, как указал в своих объяснениях *** , должностным лицом уполномоченного органа только согласуется документация об аукционе.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях ***а содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ; доводы ***а об отсутствии в его действиях состава административного правонарушения - несостоятельными в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 26 Закона в целях централизации закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 26 Закона, могут быть созданы государственный орган, муниципальный орган, казенное учреждение, уполномоченные на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, или несколько таких органов, казенных учреждений либо полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для соответствующих заказчиков могут быть возложены на один такой государственный орган, муниципальный орган, одно такое казенное учреждение или несколько государственных органов, муниципальных органов, казенных учреждений из числа существующих. **Такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения осуществляют полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для заказчиков, установленные решениями о создании таких уполномоченных органов, уполномоченных учреждений или о наделении их указанными полномочиями. Не допускается возлагать на такие уполномоченные органы, уполномоченные учреждения полномочия на обоснование закупок, определение условий контракта, в том числе на определение начальной (максимальной) цены контракта, и подписание контракта. Контракты подписываются заказчиками, для которых были определены поставщики (подрядчики, исполнители).**

В соответствии с частью 10 статьи 26 Закона порядок взаимодействия заказчиков с уполномоченными органами, уполномоченными учреждениями определяется решениями о создании таких органов, учреждений либо решениями о наделении их полномочиями в соответствии со статьей 26 Закона.

В соответствии с частью 11 статьи 26 Закона к деятельности уполномоченных органов, уполномоченных учреждений в пределах полномочий, установленных решениями о создании таких органов, учреждений либо решениями о наделении их полномочиями в соответствии с настоящей статьей, применяются положения Закона, которые регламентируют права и обязанности заказчика, а также контроль в сфере закупок, мониторинг закупок и аудит в сфере закупок.

Частью 1 статьи 40 Закона установлено, что создание комиссии по осуществлению закупок, определение начальной (максимальной) цены контракта, предмета и существенных условий контракта, утверждение проекта контракта, конкурсной документации, документации об аукционе и подписание контракта осуществляются заказчиком.

Системный анализ приведенных норм свидетельствует о том, что такое полномочие как утверждение документации может быть передано в случае создания уполномоченного органа от заказчика такому органу.

Постановлением главы Ржевского района Тверской области от 29.12.2017 № 47

утверждён порядок взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом, осуществляющим полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), с уполномоченным органом на осуществление контроля в сфере закупок, контроля, мониторинга закупок и аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг в муниципальном образовании Тверской области «Вышневолоцкий район» (далее - Постановление).

Разделом 4.2. Постановления предусмотрен порядок подачи заказчиками заявок на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Так, пунктом 4.2.5. Постановления предусмотрено, что каждая заявка на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), техническое задание, спецификация, а также информация об отмене, изменении извещения, документации об осуществлении закупки согласовывается с Главой Ржевского района Тверской области в части мероприятий, выполняемых уполномоченным органом, осуществляющим полномочия на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей), до подачи в уполномоченный орган по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Пунктами 4.9.1 и 4.9.2 Постановления уполномоченный орган по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в течении пяти рабочих дней со дня поступления заявки из органа аудита в сфере закупок, в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» осуществляет подготовку извещения о проведении электронного аукциона в электронной форме, подготовку документации об аукционе и направляет на утверждение заказчику (пункт 4.9.1 Постановления). Глава Ржевского района Тверской области согласовывает документации об аукционе в части мероприятий, выполняемых уполномоченным органом по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (пункт 4.9.2 Постановления).

Таким образом, уполномоченный орган - администрация Ржевского района Тверской области, при осуществлении закупки является активной стороной осуществления такой закупки, в том числе при взаимодействии с заказчиком: согласовывает (утверждает) заявку заказчика, разрабатывает документацию, следовательно, понятия «согласовано» и «утверждено» в рамках рассматриваемого случая следует расценивать как тождественные.

При этом такой формы участия в разработке документации о закупке, извещения о закупке как «согласование» Закона не содержит, указывает лишь на «утверждение» такой документации, в связи с чем административный орган рассматривает такие действия уполномоченного органа как действия по подмене понятий и попытку уйти от ответственности, при том, что уполномоченный орган – исходя из установленных Законом целей его создания и функционирования, и в том числе или прежде всего исходя из практических причин создания уполномоченных органов, должен являться и является тем субъектом, участвующим в осуществлении закупки, кто в первую очередь определяет условия закупки.

Кроме того, обе документации об аукционе утверждены распоряжениями администрации Ржевского района Тверской области от 03.08.2017 № 183ра (далее - Распоряжение № 183ра) и распоряжением администрации Ржевского района Тверской области от 03.08.2017 № 181ра (далее - Распоряжение № 181ра).

Согласно пунктам 2.6. Распоряжения № 183ра и Распоряжения № 181ра документации об аукционе именно утверждены, а не согласованы, как указано в объяснениях, представленных на составление протокола.

При этом документации об аукционах являются приложениями к Распоряжению № 183ра и Распоряжению № 181ра, то есть их неотъемлемой частью.

Распоряжение № 183ра и Распоряжение № 181ра подписаны главой Ржевского района ***ым

*** избран на должность главы Ржевского района решением собрания депутатов Ржевского района Тверской области от 22.10.2015 № 16 и вступил в должность главы Ржевского района с 22.10.2015 на основании постановления главы Ржевского района Тверской области от 22.10.2015 № 493.

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.

Событие административного правонарушения изложено в протоколе № 05-5/1-55-2018 об административном правонарушении от 06.06.2018; обстоятельства, связанные с осуществлением спорной закупки, подтверждаются материалами дела.

Дата совершения административного правонарушения: 03.08.2017.

Место совершения административного правонарушения (местонахождение уполномоченного органа): ул. Ленина, 11, г. Ржев, Тверская область, 172390.

Действия ***ым совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом 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, 7.32.5, 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 соблюдения требований законодательства о контрактной системе при утверждении документации о закупке; в частности, правильном описании объекта закупки и установлении сроков оплаты выполненных работ.

Факт совершения административного правонарушения и виновность ***а в совершении административного правонарушения подтверждается протоколом № 05-5/1-55-2018 об административном правонарушении от 06.06.2018 и материалами дела № 05-5/1-55-2018, решениями Комиссии Тверского УФАС России по результатам рассмотрения жалобы участника закупки № 05-6/1-214-2017 и № 05-6/1-215-2017.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность ***а, является его непривлечение к административной ответственности по однородным правонарушениям. Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

При этом оснований для освобождения ***а от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не усматривается.

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.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

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»).

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении об административных правонарушениях» указано, что 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. 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.

Правоотношения в сфере заказов 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.

В данном случае, как указано выше, документация о закупке утверждена с нарушением требований Закона; размер административного штрафа является адекватным совершенному правонарушению.

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

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – главу Ржевского района *****А**; виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на главу Ржевского района *****А**, административный штраф **в размере 3 000 (трех 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 муниципальных районов

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 33050 05 6000 140

ОКТМО городского поселения – 28648000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд муниципальных районов

УИН (ID начисления) 16152061500001245641 (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.