

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 № 05-5/1-24-2018

11 мая 2018 г.

г. Тверь

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.Ф., рассмотрев постановление исполняющего обязанности Осташковского межрайонного прокурора советника юстиции *** о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.03.2018 в отношении должностного лица – директора Муниципального унитарного предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение – г. Осташков» (на основании постановления Администрации Осташковского городского округа № 343 от 20.03.2018 переименовано в Муниципальное унитарное предприятие «Межотраслевое коммунальное хозяйство» Осташковского городского округа) *** уроженца ***, зарегистрированного по адресу: ***, паспорт <...> по части 1 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и приложенные к нему материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-24-2018,

в отсутствие извещенных в установленном порядке о дате, времени и месте рассмотрения дела *** представителей Осташковской межрайонной прокуратуры,

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело возбуждено 27.03.2018 г. постановлением исполняющего обязанности Осташковского межрайонного прокурора советника юстиции *** о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - директора Муниципального унитарного предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение – г. Осташков» (на основании постановления Администрации Осташковского городского округа № 343 от 20.03.2018 переименовано в Муниципальное унитарное предприятие «Межотраслевое коммунальное хозяйство» Осташковского городского округа) *** по части 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

Согласно постановлению целью правового регулирования и основными

принципами процесса государственных закупок являются эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов (статьи 1 и 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг» для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон).

Как указано в постановлении, проведенная прокуратурой проверка показала, что Муниципальным унитарным предприятием «Межотраслевое коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение - г. Осташков» (далее – Заказчик, Предприятие) нарушен порядок осуществления закупки товаров, работ, услуг при заключении договора подряда на выполнение работ и услуг от 31.05.2017 на выполнение работ по реконструкции повысительной насосной станции, расположенной по адресу: г. Осташков, ул. Шевчука, д. 7.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 1 Закона настоящий Закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 Закона.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частями 1 и 2.1 статьи 15 Закона бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

В соответствии с пунктами 1 – 3 части 2.1 статьи 15 Закона государственные, муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями Закона, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, а также за исключением закупок, осуществляемых в течение года в соответствии с правовым актом, предусмотренным частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», принятым государственным,

муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе:

1) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

2) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 Закона;

3) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации государственными, муниципальными унитарными предприятиями, являющимися аптечными организациями.

Согласно частью 41 статьи 112 Закона до 31.12.2016 г. государственные, муниципальные унитарные предприятия вправе принять правовой акт в соответствии с частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в отношении закупок, предусмотренных частью 2.1 статьи 15 Закона и осуществляемых в 2017 г. Указанные правовые акты в случае их принятия государственными, муниципальными унитарными предприятиями должны быть размещены до 31.12.2016 г. в единой информационной системе.

Таким образом, положения Закона с 01.01.2017 г. распространяются, в том числе, на государственные (муниципальные) предприятия, независимо от видов осуществляемой ими деятельности.

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

Частью 1 статьи 93 Закона установлен исчерпывающий перечень случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Выполнение работ по реконструкции повысительной насосной станции, расположенной по адресу: г. Осташков, ул. Шевчука, д. 7, не отнесено указанной нормой к услугам (работам), которые осуществляются единственными поставщиками.

Кроме того, пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму,

не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Таким образом, сделки при осуществлении закупок товаров, работ, услуг муниципальными унитарными предприятиями, если их стоимость превышает сто тысяч рублей, должны заключаться только по результатам конкурса, либо аукциона, и сведения о них должны быть размещены в единой информационной системе.

Предприятие в своей деятельности при осуществлении закупок товаров, работ, услуг должно было руководствоваться требованиями Закона.

31.05.2017 между Предприятием и ООО «РемСтройКомплекс» заключен договор подряда на выполнение работ и услуг.

Пунктом 1.1 договора определено, что подрядчик по заданию заказчика обязуется выполнить работы по реконструкции из материалов заказчика повысительной насосной станции (ПНС), расположенной по адресу: г. Осташкова, ул. Шевчука, д. 7, а заказчик обязуется принять результаты работы и оплатить обусловленную договором цену.

Цена выполняемых работ согласно пункту 2.1 договора составляет 333 905 руб. Срок выполнения работ по договору – 30.06.2017 г.

Правовой акт в соответствии с частью 3 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в отношении закупок, предусмотренных частью 2.1 статьи 15 Закона о осуществляемых в 2017 г. Предприятием не принимался и не размещался в единой информационной системе.

Таким образом, в нарушение указанных выше требований законодательства 31.05.2017 между Предприятием и ООО «РемСтройКомплекс» без проведения конкурса (аукциона), размещения о нем сведений в единой информационной системе, заключен договор подряда на выполнение работ и услуг, стоимость которого превышает ограничение в 100 тыс. руб., установленной Законом.

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.

На основании изложенного Осташковской межрайонной прокуратурой *** инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ, то есть, принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), с нарушением требований, установленных законодательством Российской Федерации.

Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 2.1 настоящей статьи, и влекущее наложение административного штрафа на должностных лиц в размере тридцати тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях директора Муниципального унитарного предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение – г. Осташков» *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ, действия им совершены виновно, поскольку, являясь должностным лицом заказчика, он обязан был выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в части выбора способа закупки, которые в данном случае выражались в необходимости выбора конкурентного способа; об отсутствии оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Обстоятельства, связанные с осуществлением спорной закупки и заключение вышеуказанного договора подряда, изложены в настоящем постановлении верно и подтверждаются материалами дела; нормы действующего законодательства, подлежащие применению для оценки действий должностного лица Заказчика, изложены в настоящем постановлении, истолкованы верно; при этом ошибочное указание в постановлении прокурора о том, что Предприятие обязано было заключить договор по результатам конкурса или аукциона, при том, что Предприятие, учитывая цену договора, вправе – при соблюдении требований статьи 72 Закона, было заключить договор и по результатам запроса котировок, не свидетельствует о незаконности привлечения должностного лица Предприятия к административной ответственности и не влияет на квалификацию административного правонарушения.

Как указано выше, *** будучи надлежащим образом извещенным о дате, времени и месте рассмотрения дела, на рассмотрение не явился, что не является препятствием для рассмотрения в его отсутствие, при этом, был опрошен при проведении прокуратурой проверки. Свою вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ, признал.

С учетом изложенного, прихожу к выводу о том, что в действиях должностного лица – директора Муниципального унитарного предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» муниципального образования «Городское поселение – г. Осташков» *** назначенного на должность директора Предприятия постановлением главы администрации МО «Городское поселение – г. Осташков» № 54 от 15.02.2016 г., подписавшего указанный выше договор с ООО «РемСтройКомплекс», и при подписании договора как директор Предприятия

действующий в пределах своих полномочий, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Тверская обл., г. Осташков.

Дата совершения административного правонарушения: 31.05.2017.

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 выбора законного способа осуществления закупки на оказание услуг.

Факт совершения административного правонарушения и виновность *** в совершении административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.03.2018 г. и материалами дела № 05-5/1-24-2018 об административном

правонарушении.

Материальное положение *** является стабильным.

Отягчающие административную ответственность обстоятельства не установлены.

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

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

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

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

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и

статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

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

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

Состав инкриминируемого *** правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

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

С учетом изложенного, даже при наличии смягчающих обстоятельств (если таковые имеют место быть), указанное не дает административному органу права для освобождения *** от административной ответственности.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.1, 4.5, 23.66, 29.9, 29.10 и частью 1 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора Муниципального унитарного

предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» Осташковского городского округа *** уроженца ***, зарегистрированного по адресу: *** паспорт < . . . > виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на должностное лицо – директора Муниципального унитарного предприятия «Межотраслевое коммунальное хозяйство» Осташковского городского округа *** уроженца *** административный штраф **в размере 30 000 (тридцати 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.*

Руководитель управления

В.М. Фомин