

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о привлечении к административной ответственности по делу

№ 012/04/7.29-265/2021

07 апреля 2021 года г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <.....>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица — и.о. руководителя муниципального учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл <.....>, по факту нарушения, выразившегося в принятии 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), не соответствующего требованиям, предусмотренных Федеральным законом 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 заключении контракта о выполнении работ по капитальному ремонту Марковского сельского Дома культуры муниципального учреждения культуры» (№ 3121000384220000007 от 12.10.2020) ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), при участии <.....>. лично,

УСТАНОВИЛА:

26.03.2021 специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России <.....>. был составлен протокол об административном правонарушении № 012/04/7.29-265/2021 в отношении и.о. руководителя муниципального учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл <.....> по части 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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 о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, за исключением случаев, предусмотренных частями 2, 2.1 и 4 настоящей статьи.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — антимонопольный орган) в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 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) проведена внеплановая проверка в отношении Заказчика, Муниципального бюджетного учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл» (ИНН 1210003842, ОГРН 1081222000639, адрес: 425250, Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 85) при заключении и исполнении контракта о выполнении работ по капитальному ремонту Марковского сельского Дома культуры муниципального учреждения культуры» (№ 3121000384220000007 от 12.10.2020) (далее — Контакт от 12.10.2020).

Указанный контракт заключен с единственным поставщиком (ООО «Диметриус», ИНН 1210003659) на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в соответствии с которой закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в том числе в случае осуществления закупок товаров, работ, услуг при необходимости оказания медицинской помощи в неотложной или экстренной форме либо вследствие аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения (при введении режима повышенной готовности функционирования органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций) и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи. При этом заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги в количестве, объеме, которые необходимы для оказания такой медицинской помощи либо вследствие таких аварии, обстоятельств непреодолимой силы, для предупреждения и (или) ликвидации чрезвычайной ситуации, для оказания гуманитарной помощи, если применение конкурентных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно.

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям названного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям названного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно частям 1, 2 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).

В силу части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Из письма от 09.10.2020 № 63 Отдела молодежной политики, спорта и туризма администрации Оршанского муниципального района Республики Марий Эл следует, что в здании Марковского сельского дома культуры муниципального учреждения культуры «ЦКС» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл 09.10.2020 в 14:50 обнаружено обрушение части кровли.

При этом Заказчиком объявлена закупка единственного поставщика, предметом которой является капитальный ремонт здания Марковского сельского дома культуры. Пунктом 1.1 муниципального контракта от 12.10.2020 предусмотрено, что ООО «Диметриус» как подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту здания Марковского сельского дома культуры МБУК «ЦКС» МО «Оршанский МР».

Согласно положительному заключению государственной экспертизы от 11.06.2020 капитальный ремонт кровли составил 1172,41 тыс. руб.

Кроме того согласно письму Министерства экономического развития Российской Федерации от 15.07.2015 №Д-28и-2188 в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 №ВАС-9962/13 указано, что обстоятельства, которые могут служить обоснованием причин заключения контракта с единственным исполнителем в случае, если возникла потребность в определенных товарах, работах, услугах вследствие непреодолимой силы, когда применение иных способов размещения заказа, требующих затрат времени, нецелесообразно, должны обладать свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

Наличие возможности у заказчика прогнозировать и контролировать сложившуюся ситуацию в течение определенного периода времени является основанием признания контракта, заключенного с единственным исполнителем, недействительным.

Данная позиция подтверждается судебной практикой (Решение Арбитражного суда Приморского края от 29.08.2012 по делу №А51-7057/2012, оставленное без изменения судами апелляционной (Постановление от 04.12.2012) и кассационной (Постановление от 15.04.2013) инстанций. Решение Арбитражного суда Республики Карелия от 06.05.2015 по делу №А26-250/2015, Постановление Восемнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 6 апреля 2016 г. №18АП-959/2016 по делу №А76-15210/2015).

Согласно КС-2 № 6 работы по кровле были приняты лишь 10.12.2020, при этом проводились с 01.11.2020 по 10.12.2020, из чего следует, что работы не носили первоочередный и срочный характер.

При этом установлено, что заказчик заранее осуществлял действия, направленные на проведение конкурентной закупки по капитальному ремонту здания. Имеется положительное заключение государственной экспертизы от 11.06.2020.

Планирование закупок, в соответствии со статьей 16 Закона о контрактной системе, осуществляется посредством формирования, утверждения и ведения планов-графиков. Согласно плану-графику заказчика, данная позиция была включена 25.09.2020. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены. Учитывая изложенное, закупка не может быть спланирована и осуществлена в случае отсутствия лимитов бюджетных обязательств, доведенных до заказчика.

Таким образом в случае необходимости проведения капитального ремонта Заказчик обязан проводить конкурентную закупку. При этом право закупки у единственного поставщика, предоставляемое Заказчику пунктом 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе может использоваться только в предусмотренных пределах, а именно, как указано в диспозиции — для закупки товара, работы, услуги в количестве, объеме, которые необходимы для устранения последствий аварии.

Следовательно, заказчиком необоснованно выбран способ закупки у единственного поставщика, что является нарушением пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, что установлено Решением комиссии по контролю в сфере закупок по делу № 012/06/99-53/2021 от 10.02.2021.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

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

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

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в

государственных организациях.

В соответствии с приказом №33 от 26.03.2020 «О назначении на должность исполняющего обязанности руководителя муниципального учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая клубная система) МО «Оршанский муниципальный район» <.....> А.В. назначен на должность и.о. руководителя муниципального учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл.

Следовательно, <.....> А.В., являясь должностным лицом Заказчика, принял решение о проведении закупки у единственного поставщика и подписал от имени учреждения Контракт от 12.10.2020 с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Таким образом, в действиях <.....>а А.В. имеется нарушение пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, выразившееся в принятии 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 о контрактной системе в сфере закупок, а как следствие — наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ.

Датой совершения административного правонарушения является 09.10.2020 (дата принятия решения о проведении закупки у единственного поставщика).

Местом совершения административного правонарушения является: 425250, Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 85 (место исполнения должностных обязанностей лицом, принявшим решение о способе проводимой закупки).

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

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность в рамках настоящего дела не выявлено.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

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

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий <.....>а А.В. не зависит от наличия или отсутствия последствий совершённого правонарушения.

Между тем, стоит учитывать следующее.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно статье 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Так, согласно части 3 статьи 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон о некоммерческих организациях) некоммерческие организации могут создаваться в форме общественных или религиозных организаций (объединений), общин коренных малочисленных

народов Российской Федерации, казачьих обществ, некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Из статьи 9.1 Закона о некоммерческих организациях следует, что некоммерческие организации могут быть созданы в форме государственных или муниципальных (автономных, бюджетных, казенных) учреждений.

Из Положения о муниципальном учреждении культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл (далее – МУК «ЦКС» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл) следует, что по организационно-правовой форме МУК «ЦКС» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл является муниципальным учреждением.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ принимается решение о назначении <.....>у А.В. административного наказания в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.66, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо - и.о. руководителя муниципального учреждения культуры «Централизованная (межпоселенческая) клубная система» Оршанского муниципального района Республики Марий Эл <.....> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.29 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя –

начальник отдела <.....>