ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №051/04/7.29-280/2020

26 мая 2019 года

город Мурманск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Чеченина С.А., действующий на основании статьи 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного 28.06.2019 заместителем прокурора Октябрьского административного округа города Мурманска старшим советником юстиции <...> в отношении должностного лица – заместителя директора Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» (далее - ММКУ«УКС») <...> по части 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, при участии старшего помощника прокурора Октябрьского административного округа г. Мурманска <...> и представителя <...> по доверенности № 51АА 1010059 от 18.08.2018 <...>.

УСТАНОВИЛ:

Предметом регулирования 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) являются отношения, связанные с обеспечением государственных и муниципальных нужд в товарах, работах, услугах за счет средств соответствующих бюджетов.

Закон о контрактной системе 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, в том числе, определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В силу статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» ММКУ «УКС» является заказчиком.

В соответствии с пунктом 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений данного Кодекса.

В части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе указано, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе к конкурентным способам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) относит конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, применение такого метода закупок должно осуществляться исключительно в случаях, установленных законом.

Такие случаи предусмотрены статьей 93 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 9 части 1 статьи 93 названного выше Федерального закона заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме, в том числе в случаях, предусмотренных частями 7 и 12 статьи 82 настоящего Федерального закона (редакция действующая на дату заключения договора 14.02.2020).

Прокуратурой установлено, что 14.02.2020 между ММКУ УКС и ООО «Некст» торгово-строительная компания (ИНН5190076808) (далее – Подрядчик, ООО «Некст» ТСК) заключен муниципальный контракт № 32 на выполнения работ по демонтажу надземной части здания многоквартирного дома № 31 по улице Заречной в городе Мурманске.

Источником финансирования являются бюджетные средства муниципального образования города Мурманска на 2019 год и плановый период 2020 и 2021 годов.

Цена договора составила 1 898 676, рублей 05 копеек.

Указанный муниципальный контракт заключен без проведения конкурентных процедур, на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ).

В соответствии с информацией ММКУ УКС, основанием для заключения муниципального

контракта без проведения конкурентных процедур явился акт комиссионного обследования конструкций многоквартирного дома № 31 по улице Заречная в городе Мурманске от 17.01.2020.

Так, комиссией установлено, что в результате пожара несущие и ограждающие конструкции дома повреждены и не соответствуют требованиям нормативно-технической документации СП 54.13330.2016 «СНиП 31-01 -2003 «Здания жилые многоквартирные», СП 70.13330.12 «СНиП 3.03.01-87 «Несущие и ограждающие конструкции» по пространственной устойчивости и несущей способности элементов конструкции:

наружные стены, внутренние несущие стены, конструкции перекрытий, между вторым и первым этажом, кровля здания и стропильная система находятся в аварийном состоянии (частично выгорели).

Техническое состояние здания оценено как аварийное.

На внеплановом заседании комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности администрации города Мурманска 29.01.2020 принято решение № 8 «О принятии неотложных мер в связи с угрозой внезапного обрушения оставшихся несущих конструкций здания многоквартирного дома № 31 по улице Заречной в городе Мурманске».

Для реализации данного решения постановлением администрации города Мурманска от 03.02.2020 № 229 «О выделении денежных средств из резервного фонда администрации города Мурманска» комитету по строительству администрации города Мурманска из резервного фонда администрации города Мурманска были выделены денежные средства на ликвидацию последствий аварии.

Вместе с тем, проверка показала, что постановлением администрации города Мурманска от 22.03.2013 № 3334 многоквартирный дом, расположенный по адресу: г. Мурманск, улица Заречная, дом 31 признан аварийным и подлежащим сносу.

Указанное постановление принято на основании заключения межведомственной комиссии по признанию помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции в муниципальном жилищном фонде и частного жилищного фонда пригодным (непригодным) для проживания в городе Мурманске от 18.10.2013 №14.

Из вышеизложенного следует, что многоквартирный дом 31 по ул. Заречная в г. Мурманске, был признан аварийным еще в 2013 году.

Кроме того, по информации отдела надзорной деятельности г. Мурманска управления надзорной деятельности ГУ МЧС России по Мурманской области от 11.03.2020 случаи пожара указанного выше многоквартирного дома зафиксированы: 13.05.2018; 22.04.2018; 07.11.2018.

Сведений об иных произошедших авариях в период с 2019 по 2020 годы в многоквартирном доме № 31 по улице Заречной в городе Мурманске материалы проверки не содержат, ММКУ УКС не представлены.

Проверка прокуратуры показала, что в целях выполнения мероприятий, запланированных для ликвидации чрезвычайной ситуаций, за счет средств резервного фонда администрации города Мурманска, Учреждением, в рамках пункта 9 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, заключены 14.02.2020 муниципальные контракты: № 32, № 33, № 34, № 35, № 36, № 37, № 38, № 39 на общую сумму 8 420 235 рублей 29 копеек, предметом которых является демонтаж надземных частей зданий многоквартирных домов в городе Мурманске.

В перечисленных муниципальных контрактах объекты, были признаны Администрацией города

Мурманска аварийными и подлежащими сносу в 2013, 2014, 2015, 2016 и 2017 годах, что указывает на имевшуюся у Заказчика возможность контролировать ситуацию в течение определенного времени, что, в свою очередь позволяло провести конкурентные процедуры.

Основания для заключения муниципального контракта без проведения конкурентной процедуры (у единственного поставщика) должны обладать свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимой.

В иных случаях заказчик обязан предвидеть необходимость поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг и соответственно запланировать подобные нужды.

ММКУ УКС заранее обладало информацией о неудовлетворенном стоянии объекта и имело возможность для применения реальных конкурентных способов при определении поставщика.

Анализ муниципальных контрактов по демонтажу конструкций надземной части зданий многоквартирных домов, расположенных на территории города Мурманска, дает основания для вывода о том, что Учреждение при осуществлении закупок не использовало, но могло и должно было использовать конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные Законом о контрактной системе.

Вместе с тем, согласно представленной ММКУ УКС информации (исх. № 06-1481829 от 29.04.2020) в период 2017-2020 годов по результатам аукциона в электронной форме между ММКУ УКС был заключен лишь один муниципальный контракт №318 на выполнение работ по демонтажу конструкций надземной части зданий многоквартирных домов, расположенных на территории города Мурманска.

Должностное лицо заслушало пояснения представителя, исследовала контракт, заострила внимание на сроках его исполнения и изучила фотоматериал, приложенный к акту ММКУ «Управления капитального строительства», а также учла сведения, представленные отделом надзорной деятельности и профилактической работы по городу Мурманску Главного управления МЧС России, и пришла к выводу о несостоятельности доводов представителя о целесообразность закупки без конкурентных процедур.

Учитывая изложенное, необходимая совокупность обстоятельств, позволяющих заказчику заключить контракт с единственным поставщиком, в ходе рассмотрения дела не установлена, что свидетельствует об отсутствии законных оснований для заключения муниципального контракта №32 от 14.02.2020 на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе в сфере закупок.

Муниципальный контракт № 32 от 14.02.2020 на выполнения работ по демонтажу надземной части здания многоквартирного дома № 31 по улице Заречная в городе Мурманске подписан исполняющим обязанность директора Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» <...>.

Приказом и.о. председателя Комитета по строительству администрации г. Мурманска № 01-к от 23.01.2020 исполнение обязанностей директора ММКУ «Управление капитального строительства» на период с 27.01.2020 по 24.02.2020 возложено на <...>, являющуюся заместителем директора по проектной деятельности Учреждения (приказ от 28.03.2018 № 279-к).

Нарушение части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 12 Закона о контрактной системе 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 настоящего

Федерального закона.

Статьей 107 названного закона установлено, что 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.

Статьей 2.4 КоАП РФ предусмотрено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, в действиях должностного лица - и.о. директора Мурманского муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» <...> усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ 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), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона,

- влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения адрес места нахождения учреждения г. Мурманск, ул. Генерала Журбы, д. 4.

Дата совершения правонарушения: дата заключения договора 14.02.2020.

Лицо, совершившее административное правонарушение (субъект административного правонарушения): и.о. директора Мурманского муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» <...>.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Объективная сторона вменяемого <...> административного правонарушения состоит в том, что в нарушение требований части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе должностным лицом не осуществлены закупки конкурентным способом.

Субъективная сторона административного правонарушения:

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В ходе рассмотрения дела, учтены ранее представленные пояснения заказчика, согласно которым, при принятии решения о способе определения подрядчика и заключении муниципального контракта с единственным подрядчиком должностное лицо Учреждения руководствовалось:

-наличием аварии (подтверждено комиссионным обследованием, решением внепланового

заседания комиссии по предупреждению чрезвычайных ситуаций);

-определение подрядчика по результатам конкурентных процедур нецелесообразно в связи с их длительным проведением и наличием высокой вероятности обрушения объекта.

У <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, однако, директором не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению.

Сроки позволяли провести конкурентную процедуру отбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренную Законом о контрактной системе, так как многоквартирный дом 31 по ул. Заречная в г. Мурманске признан в 2013 году аварийным и подлежащим сносу (Постановление администрации г. Мурманска № 3334 от 22.11.2013), а случаи пожара зафиксированы в 2018г.

Согласно статьи 1.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, задачами законодательства об административных правонарушениях являются в том числе, защита установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Административная ответственность как реализация принудительных мер представляет собой средство самозащиты государства от вреда, причиненного нарушением действующих в государстве правил. С помощью мер административной ответственности достигаются цели наказания правонарушителя, предупреждение самих правонарушений, а также восстановления нарушенной социальной справедливости.

Обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность (ст.ст. 4.2, 4.3. КоАП РФ) не выявлено.

Вместе с тем, учитывая характер совершенного правонарушения, отсутствия отягчающих вину обстоятельств, полагаю возможным применить положение части 2.2. статьи 4.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2.2. статьи 4.1. КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 2.3. статьи 4.1. КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частью 2.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для граждан или должностных лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

Таким образом, учитывая обстоятельства дела, штраф может быть наложен в размере не менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ суммы, то есть 25 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом (статья 51 Конституции Российской Федерации).

В соответствии с частями 4 и 5 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

<...> о рассмотрении дела об административном правонарушении уведомлена надлежащим образом, по месту работы и регистрации, ходатайствовала рассмотреть дело в её отсутствии учесть доводы, изложенные в возражениях. Ходатайство удовлетворено, доводы учтены и приобщены к материалам дела.

На основании изложенного, руководствуясь частями 2.2 и 2.3 статьи 4.1, 4.2, 4.3. и статьями 23.66, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - и.о. директора Мурманского муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» <...> виновной в нарушении требований части 5 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

2. В соответствии с частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, с учетом положений части 2.2. статьи 4.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях наложить на должностное лицо - <...> административный штраф в размере 25 000 (Двадцать пять тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с 04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001. Расчетный счет 40101810040300017001 в отделение Мурманск г. Мурманск. БИК 044705001.

Код ОКТМО 47 701 000. Код платежа 161 1 16 1071010029140 «Административные штрафы за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

ВНИМАНИЕ!

штраф оплачивать строго по квитанции (приложение к постановлению) с обязательным указанием УИН (номер идентификатора начисления, состоит из 20 цифр)

Руководитель

Мурманского УФАС России С.А. Чеченина