

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.29-276/2021 об административном правонарушении

17
года

августа

2021

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, стр.

2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Кош-Агачского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 14.07.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, директора МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева»,

УСТАНОВИЛА:

Дело рассматривается с участием посредством видео-конференц-связи помощника прокурора Кош-Агачского района (служебное удостоверение ТО № ...), в отсутствие директора МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела, и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Копия определения от 04.08.2021г. о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.29-276/2021 направлена в адрес ... по электронной почте djazator_shkola@mail.ru и заказными письмами №80082463759608, №80082463759615.

16.08.2021г. в УФАС по РА от поступило ходатайство (вх. № 4389) о рассмотрении дела об административном правонарушении без его участия.

Прокуратурой Кош-Агачского района проведена проверка исполнения требований Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в деятельности МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева», в ходе которой установлены нарушения данного закона.

По данному факту прокурором Кош-Агачского района в отношении директора МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 14.07.2021г. по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. № 4138 от 03.08.2021г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела № 004/04/7.29-276/2021 установлено следующее:

Согласно ч. 1 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

На основании ч. 5 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данной главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» с ООО «СИМ-СТРОЙ» без проведения торгов заключен муниципальный контракт № 1 от 01.07.2021г. на капитальный ремонт спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» (реестровый номер контракта 3040100368021000005). Цена контракта 2374458,00 руб. Срок выполнения работ до 15.09.2021г. Объем работ по капитальному ремонту спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» определен локальным сметным расчетом №02-01-01 от 23.06.2021г.

Правовое основание заключения контракта в преамбуле не указано.

Согласно приказу МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» №167 от 29.06.2021г. «О внесении изменений в план-график на 2021г.» закупка работ по капитальному ремонту спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» на сумму 2374458,00 руб. запланирована у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании п. 1 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

Заказчиком в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок (реестровый номер контракта 3040100368021000005) указан способ заключения вышеназванного муниципального контракта – закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), основание заключения контракта у единственного поставщика – закупка товаров, работ, услуг, которые относятся к деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях».

Согласно пояснениям (вх. № 4350 от 12.08.2021г.) при заключении контракта он не знал какой пункт статьи 93 Закона о контрактной системе выбрать, указал самый первый. Внесением информации в реестр контрактов занимался отдел экономики, предпринимательства администрации МО «Кош-Агачский район» (контрактный управляющий). По ее словам, данные сведения были внесены на основании приказа, хотя приказы в отношении специалистов МО «Кош-Агачский район» не издает.

Данные пояснения должностное лицо УФАС по РА считает необоснованными по следующим основаниям.

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

На основании п. 1 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги, которые относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях).

Согласно ст. 4 Закона о естественных монополиях работы по капитальному ремонту объектов капитального строительства (спортивного зала) не относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Следовательно, заключение вышеуказанного муниципального контракта № 1 от 01.07.2021г. на капитальный ремонт спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» по п. 1 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе неправомерно. Правовое основание осуществления закупки, указанное в приказе МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» №167 от 29.06.2021г. «О внесении изменений в план-график на 2021г.» (п. 1 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе), незаконно.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги государственным или муниципальным учреждением культуры, уставными целями деятельности которого являются сохранение, использование и популяризация объектов культурного наследия, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, дом (центр) народного творчества, дом (центр) ремесел, клуб, библиотека, архив), государственной или **муниципальной образовательной организацией**, государственной или муниципальной научной организацией, организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которую помещаются дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, под надзор, физкультурно-спортивной организацией **на сумму, не превышающую шестисот тысяч рублей**. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании данного пункта, не должен превышать пять миллионов рублей или не должен превышать пятьдесят процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем тридцать миллионов рублей.

Каких-либо иных оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе для заключения данного муниципального контракта, должностным лицом УФАС по РА не установлено.

С учетом вышеизложенного, должностное лицо УФАС по РА приходит к выводу, что заказчиком осуществлена закупка у единственного подрядчика на сумму, превышающую предельный размер, установленный п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, т.е. свыше 600000,00 рублей.

Таким образом, в нарушение ч. 5 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» при заключении 01.07.2021г. муниципального контракта № 1 с ООО «СИМ-СТРОЙ» неправомерно выбран способ осуществления закупки у единственного подрядчика, т.е. без использования конкурентных процедур.

В соответствии с ч. 2 ст. 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

На основании статьи 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.

Под должностным лицом 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.

Согласно приказу управления образования администрации МО «Кош-Агачский район» от 18.12.2015г. №29 л/с ... назначен директором МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» (дополнительным соглашением от 15.03.2018г. к трудовому договору от 18.12.2015г. №7 трудовой договор продлен на неопределенный срок).

Муниципальный контракт № 1 от 01.07.2021г. на капитальный ремонт спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» подписан директором учреждения

В соответствии с положениями ст. 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. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины. При таких обстоятельствах, субъективная сторона выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе (провести торги), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, директора МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» ... содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ.

Согласно пояснениям (вх. № 4350 от 12.08.2021г.) с 2005г. по настоящее время учебный процесс в МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» организован в четырех приспособленных помещениях. Спортивный зал школы находился в неудовлетворительном состоянии для занятий обучающихся, температурный режим не соблюдался. В феврале 2021г. заключили на безвозмездной основе договор с ООО «Строй Проект» на разработку ПСД на капитальный ремонт спортивного зала. ПСД не была разработана в срок. После поступления средств в рамках регионального проекта «Успех каждого ребенка» и консультации со специалистами заключил муниципальный контракт на капитальный ремонт спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» на сумму 2374458,00 руб., т.к. в противном случае эти деньги должны были передать другой школе с 01.07.2021г. Указывает, что руководствовался интересами детей, в целях обеспечения учебного процесса в соответствующих условиях, с сохранением здоровья и благополучия обучающихся.

Данные пояснения приняты должностным лицом УФАС по РА во внимание, однако, они не исключают наличие в его действиях события и состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается материалами дела № 004/04/7.29-276/2021 об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов

при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что 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.

Заключение вышеназванного муниципального контракта с единственным подрядчиком повлекло нарушение установленного государством порядка осуществления закупок. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей. Соблюдение требований Закона о контрактной системе является обязательным для заказчиков, и непроведение в данном случае торгов является недопустимым, приводит к неэффективному расходованию бюджетных средств и к ограничению конкуренции, в связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, установленных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческие организации могут создаваться, в том числе в форме учреждений.

В связи с тем, что директор МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» ранее привлекался к административной ответственности за нарушения законодательства о контрактной системе (постановления УФАС по РА №004/04/7.30-277/2019 от 21.11.2019г. по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ, №004/04/7.30-314/2019 от 10.01.2020г. по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ, №004/04/19.5-315/2019 от 14.01.2020г. по ч. 7 ст. 19.5 КоАП РФ), отсутствуют правовые основания для применения в отношении него ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.4; 7.29; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо заказчика, директора МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» ... виновным в совершении административного правонарушения (в нарушение ч. 5 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе непроведение торгов при заключении 01.07.2021г. с ООО «СИМ-СТРОЙ» муниципального контракта № 1 на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала МКОУ «Джазаторская СОШ им. М.И. Берсимбаева» на сумму 2374458,00 руб.), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 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 объеме.**

Согласно Федерального закона от 08.12.2020 № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019 № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора)

доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001, Банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700, код платежа 161 1 16 01071 01 0029 110, вид платежа: Административные штрафы, установленные Главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (штрафы за несоблюдение требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при принятии решения о способе и об условиях определения поставщика (подрядчика, исполнителя)).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте fo04@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Кош-Агачский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об

административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.