ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении административного производства

по делу №051/04/7.29-328/2020

15 июня 2020 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 27.04.2020 заместителем прокурора Октябрьского административного округа города Мурманска старшим советником юстиции <...> в отношении должностного лица директора Мурманского муниципального бюджетного учреждения «Управления дорожного хозяйства» <....> 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 б/н от 27.05.2020 <....>,

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 Закона о контрактной системе Мурманское муниципальное бюджетное учреждение «Управления дорожного хозяйства» (далее - Учреждение, ММБУ «УДХ») 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 Закона о контрактной системе. 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.

Из постановления прокурора о возбуждении дела об административном правонарушении следует, что в нарушение требований части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе 11.04.2020 Мурманским муниципальным бюджетным учреждением «Управление дорожного хозяйства» на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заключен договор № 08/042020/07 с единственным участником ООО «Спецавто» (ИНН 5190175510), предметом которого являются услуги на выполнение работ по уборке объектов и элементов улично-дорожной сети, благоустройства города Мурманска.

Срок действия контракта устанавливается с даты заключения контракта 11.04.2020 по 15.07.2020 (часть 9 Контракта).

Источником финансирования являются бюджет муниципального образования города Мурманска

Цена контракта составила 10 255 800,00 рублей.

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 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.

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.

Указанные обстоятельства послужили основанием для возбуждения прокуратурой дела об административном правонарушении в отношении должностного лица — директора Мурманского муниципального бюджетного учреждения «Управления дорожного хозяйства» <...>.

В ходе рассмотрения дела изучены материалы проверки, пояснения ММБУ «УДХ».

Материалы дела содержат Обоснование к гражданско-правовому договору № 08/042020/07 от 11.04.2020 способом закупки у единственного подрядчика на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе в сфере закупок, из которого следует, что определение исполнителя иным способом нецелесообразно в связи с длительностью проведения конкурентных способов определения исполнителя и обусловлено необходимостью выполнения учреждением беспрерывных функций, возложенных на ММБУ «УДХ» Уставом и муниципальным заданием по поддержанию содержания улично-дорожной сети города Мурманска.

По причине введения на территории Мурманской области мер по противодействию распространения новой коронвирусной инфекции, а также нахождение части работников на больничном и в режиме самоизоляции (более 30% работников учреждения), возникла острая потребность заключения гражданско-правового договора на выполнение работ по содержанию объектов и элементов улично-дорожной сети, благоустройство, инженерной инфраструктуры города Мурманска.

ММБУ «УДХ» представило фактическую численность работников на 01.04.2020, с учетом отсутствующих по причине болезни и самоизоляции, что подтверждает необходимость замены нетрудоспособных сотрудников в период коронвирусной инфекции, в целях бесперебойной работы учреждения.

В соответствии с подпунктом "б" пункта 6 статьи 4.1 Федерального закона от 21 декабря 1994 года № 68-ФЗ "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера", постановлением Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 2 марта 2020 года № 5 "О дополнительных мерах по снижению рисков завоза и распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV)", на основании предложения Главного государственного санитарного врача по Мурманской области от 16.03.2020 Постановлением губернатора Мурманской области от 16 марта 2020 года № 47-ПГ "О мерах по противодействию распространению на территории Мурманской области новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV)" был введен режим повышенной готовности для органов управления и сил Мурманской территориальной подсистемы единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций.

В силу подпункта «и» пункта 2 статьи 11 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ органы

местного самоуправления самостоятельно вводят режим повышенной готовности или чрезвычайной ситуации для соответствующих органов управления и сил единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций.

По мнению ММБУ «УДХ», с учетом пункта 20 Приложения к Постановлению правительства Мурманской области № 181ПП от 07.04.2020 года, распространение коронавирусной инфекции, является в сложившихся условиях чрезвычайным и непредвиденным обстоятельством.

Учреждение, руководствуясь письмом Минфина России от 19.03.2020 № 24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности», и письмом ФАС России от 18.03.2020 № ИА/21684/20 «Об условиях закупки товаров, работ у единственного поставщика в период пандемии коронавируса», посчитало, что распространение коронавирусной инфекции является обстоятельством непреодолимой силы и в совокупности сложившихся обстоятельств заключение договора № 08/042020/07 от 11.04.2020 с ООО «Спецавто», не противоречит требованию пункта 9 части 1 статьи 93 Закона 44-ФЗ.

Договор № 08/042020/07 от 11.04.2020 на выполнение работ по уборке объектов и элементов улично-дорожной сети, благоустройство города Мурманска, подписан директором Мурманского муниципального бюджетного учреждения «Управления дорожного хозяйства» <...>

Учитывая исключительность рассматриваемого обстоятельства, избежать наступление которого невозможно и предвидеть сложно (болезнь и самоизоляция работников, в связи с новой коронавирусной инфекции 2019-nCoV) считаю, что прокуратурой не установлена необходимая совокупность обстоятельств, не позволяющих заказчику заключить контракт № 08/042020/07 от 11.04.2020 с единственным поставщиком, на основании пункта 9 части 1 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе в сфере закупок.

Следовательно, должностным лицом директором Мурманского муниципального бюджетного учреждения «Управления дорожного хозяйства» <....> не нарушены требования части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в рассматриваемом случает отсутствует событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

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

Статьёй 26.1 КоАП РФ предусмотрено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежат ряд обстоятельств, в том числе: наличие события административного правонарушения; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события административного правонарушения.

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).

<...> о рассмотрении дела об административном правонарушении и отложении дела до 15.06.2020 уведомлен надлежащим образом, Определения получены лицом по месту осуществления деятельности и месту регистрации.

Представленные <...> дополнительные документы и пояснения по существу рассмотрения, учтены в постановлении.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 1.5, 2.1, 24.5, 25.1, 26.1, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Производство по делу №051/04/7.29-328/2020 в отношении должностного лица - директора Мурманского муниципального бюджетного учреждения «Управления дорожного хозяйства» <...> прекратить за отсутствием состава.

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.

Руководитель

Мурманского УФАС России С.А. Чеченина