ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А139-7.29/17

г. Кызыл, ул. Комсомольская,

26 февраля 2018 года

122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления оглашена 21.02.2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 26.02.2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 07.11.2017 года и иные материалы дела об административном правонарушении № А139-7.29/17 в отношении должностного лица – О, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А139-7.29/17 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного О (уведомление ФГУП «Почта России» о вручении по адресу регистрации от 09.02.2018 года, по рабочему адресу от 12.02.2018 года), в присутствии представителя по доверенности от 13.10.2017 года № 17 АА 0177494 Х.

Событие административного правонарушения: 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.

В ходе рассмотрения дела № А139-7.29/17 представитель О. по доверенности Х. пояснила, что договоры заключены у единственного исполнителя в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Также Х. пояснила, что предметы договоров, результаты работ, методика и подходы отличаются друг от друга, работы выполняются в различных районах и селах Республики Тыва. Кроме того, на заключение указанных договоров повлияло представление прокурора и решение судов, в подтверждение которого представителем О. по доверенности Х. представлены в материалы дела представление прокурора от 30.06.2017 № 51ж-2017, решение Кызылского городского суда от 11.05.2017 года по делу № 2-2267/2017, решение Арбитражного суда Республики Тыва от 31.01.2018 года по делу № А69-3417/2017.

Аналогичные доводы приведены в ходатайстве О., представленном в материалы дела 07.11.2017 года при составлении протокола об административном правонарушении № А139-7.29/17.

Рассмотрев материалы дела № А139-7.29/17 и выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступили материалы Прокуратуры Республики Тыва, содержащие признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ (вх. № 4118 от 27.09.2017 года).

Как следует из материалов дела № А139-7.29/17, 24.05.2017 года между Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и ООО «Бастион» заключены следующие договора:

- договор подряда № 13 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Эрзинском районе, с. Эрзин, ул. Торе-Хольская, д. 33», цена договора составляет 68 184 рублей;

- договор подряда № 13/1 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Эрзинском районе, с. Эрзин, ул. Торе-Хольская, д. 33», цена договора составляет 59 239 рублей;

- договор подряда № 14 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без

попечения родителей в Кызылском районе, с. Целинное, ул. К.Сереп, д. 4 А, Б», цена договора составляет 58 340 рублей;

- договор подряда № 16 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Эрзинском районе, с. Бай-Даг, ул. Иргит Багбуужап, д. 1», цена договора составляет 91 498 рублей;

- договор подряда № 16/1 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Эрзинском районе, с. Бай-Даг, ул. Иргит Багбуужап, д. 1», цена договора составляет 59 821 рублей;

- договор подряда № 17 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Шамбалыг, ул. Октябрьская, д. 1А, 3А», цена договора составляет 63 359 рублей;

- договор подряда № 17/1 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Шамбалыг, ул. Октябрьская, д. 1А, 3А», цена договора составляет 31 511 рублей;

- договор подряда № 18 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Терлиг-Хая, ул. Аэропортная, д. 8», цена договора составляет 99 449 рублей;

- договор подряда № 18/1 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Терлиг-Хая, ул. Аэропортная, д. 8», цена договора составляет 76 436 рублей;

- договор подряда № 19 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Баян-Кол, ул. Базыр Тулуш, д. 2», цена договора составляет 45 662 рублей;

- договор подряда № 20 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Усть Элегест, ул. Шоссейная, д. 35», цена договора составляет 88 906 рублей;

- договор подряда № 21 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Ээрбек, ул. Каменистая, д. 22», цена договора составляет 68 103 рублей;

- договор подряда № 21/1 на строительство ВЛ-0,4 кВ для «Наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в Кызылском районе, с. Ээрбек, ул. Каменистая, д. 22», цена договора составляет 76 568 рублей.

Общая сумма заключенных договоров составляет 887 076 рублей.

Таким образом, Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и ООО «Бастион» в один день (24.05.2017 года) заключены 12 договоров на сумму до 100 000 рублей каждый (общая сумма 823 717 рублей) на строительство ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд, регулируются Законом о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) – это совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном Законом о контрактной системе, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе в соответствии с Законом о контрактной системе заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что потребности государственных заказчиков, которыми выступают органы государственной власти, в товарах, работах, услугах, необходимых для выполнения функций и полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации, являются государственными нуждами.

В соответствии с частью 1 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).

Согласно пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществление 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. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений. В отношении федерального органа исполнительной власти, осуществляющего закупки для обеспечения федеральных нужд государственных органов, образованных для обеспечения деятельности Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, расчет указанных ограничений годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, производится раздельно для такого федерального органа исполнительной власти и каждого такого государственного органа.

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

В силу части 13 статьи 22 Закона о контрактной системе идентичными товарами, работами, услугами признаются товары, работы, услуги, имеющие одинаковые характерные для них основные признаки. При определении идентичности товаров незначительные различия во внешнем виде таких товаров могут не учитываться.

Согласно части 17 статьи 22 Закона о контрактной системе определение идентичности и однородности товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сопоставимости коммерческих и (или) финансовых условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг осуществляется в соответствии с методическими рекомендациями, предусмотренными частью 20 статьи 22 Закона о контрактной системе.

Методические рекомендации по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком,

исполнителем), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок (часть 20 статьи 22 Закона о контрактной системе).

В силу пункт 3.5 Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденных приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 02.10.2013 года № 567, идентичными признаются:

- пункт 3.5.2 – работы, услуги, обладающие одинаковыми характерными для них основными признаками (качественными характеристиками), в том числе реализуемые с использованием одинаковых методик, технологий, подходов, выполняемые (оказываемые) подрядчиками, исполнителями с сопоставимой квалификацией.

По запросу Тывинского УФАС России от 24.11.2017 года № 5-3666 Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» в материалы дела представлены копии указанных выше договоров с локальными сметами.

Как следует из локальных смет, являющихся приложением к указанным договорам, виды работ по вышеуказанным договорам идентичны, результат один – ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Таким образом, по вышеуказанным договорам сторонами являются одни и те же лица, предмет договоров, виды работ, методики и подходы их являются идентичными, результат один.

Более того, в силу части 2 статьи 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 года № 471-р утвержден Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион), в которой включен также Код ОКВЭД 42 «Сооружения и строительные работы в области гражданского строительства».

В свою очередь, в группировку по Коду ОКВЭД 42 включен код 42.22 «Сооружения и строительные работы по строительству коммунальных объектов для электроснабжения и связи».

При таких обстоятельствах, в соответствии с нормами действующего законодательства о контрактной системе для заключения государственного (муниципального) контракта на строительство ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, требуется проведение торгов, которые подразумевают состязательность хозяйствующих субъектов.

Системное толкование норм Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что государственные и муниципальные контракты преследуют публичный интерес и направлены на удовлетворение публичных нужд за счет использования бюджетных средств; данный Закон защищает публичные интересы и интересы иных лиц, которые вправе принимать участие в заключении государственных (муниципальных) контрактов на основании конкурентных процедур.

На основании изложенного и оценив условия данных договоров, можно сделать вывод, что фактически данные договора образуют единую сделку, искусственно раздробленную и оформленную самостоятельными договорами для формального соблюдения указанного выше ограничения, предусмотренного специальными нормами Закона о контрактной системе, с целью уйти от соблюдения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Таким образом, в рассматриваемом случае, закупки на строительство ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, должны были быть осуществлены путем проведения электронного аукциона.

Частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ 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), 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, предусмотрена административная ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица.

Приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва от 04.05.2017 года № 103-п О назначен на

должность Г.

Кроме того, вышеуказанные договора подписаны О.

Таким образом, в действиях должностного лица – О. по неправомерному принятию решения о способе осуществления закупки на строительство ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Вина О. состоит в том, что О. не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина О. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Доводы представителя О. по доверенности Х. и ходатайство О. не могут быть приняты во внимание в силу следующего.

1) Как указано выше и следует из материалов дела № А139-7.29/17, указанные договоры образуют единую сделку, поскольку сторонами данных договоров являются одни и те же лица, предмет договоров, виды работ, методики и подходы их являются идентичными, результат один.

Таким образом, материалами дела № А139-7.29/17 подтверждается, что О. совершены действия по заключения договоров с целью уйти от соблюдения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе, посредством искусственного раздробления и оформления самостоятельных договоров для формального соблюдения ограничения, предусмотренного специальными нормами Закона о контрактной системе (пункта 4 части 1 статьи 93).

При таких обстоятельствах, довод о том, что предмет договоров, результат работ, методика и подходы отличаются друг от друга, не могут быть признаны как обстоятельства, исключающие в его действиях административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Кроме того, то обстоятельство, что работы выполняются в различных районах Республики Тыва, не исключает возможность проведения конкурентных процедур на строительство ВЛ-0,4 кВ для наружных сетей

электроснабжения жилых домов детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

2) Из представления прокурора от 30.06.2017 № 51ж-2017, решения Кызылского городского суда от 11.05.2017 года по делу № 2-2267/2017 и решения Арбитражного суда Республики Тыва от 31.01.2018 года по делу № А69-3417/2017 не следуют, что прокурором и судами давались (указывалось) обязательные требования Государственному казенному учреждению Республики Тыва «Госстройзаказ» на заключение указанных договоров с ООО «Бастион» без проведения конкурентных процедур.

Иных документов в ходе рассмотрения дела № А139-7.29/17 не представлено.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, не установлены.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ», т.е. Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Мира, д. 15А.

Временем совершения административного правонарушения является день заключения договоров № 13, 13/1, 14, 16, 16/1, 17, 17/1, 18, 18/1, 19, 20, 21, 21/1, т.е. 24.05.2017 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.29, 24.5, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – О виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – О административный штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано

вышестоящему должностному лицу либо в суд 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 управления Ф.А. Хаджиев