

АДМИНИСТРАТИВНОЕ

Ректору

ФГБОУ ВО «КузГТУ имени

Т.Ф. Горбачева»

А.Н. Яковлеву

650000, Кемеровская область-
Кузбасс,

г. Кемерово, ул. Весенняя, дом 28

kuzstu@kuzstu.ru

Директору контрольно-
ревизионного департамента

Министерства Науки и высшего
образования Российской
Федерации

О.Г. Шамшиной

125009, г. Москва, ул. Тверская, дом
11, строение 1, 4

info@minobrnauki.gov.ru

(для сведения)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 042/04/7.32.3-937/2023

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления объявлена «31» июля 2023г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «01» августа 2023г. ул.
Ноградская 5

Я, Моисеева Татьяна Юрьевна, ВрИО руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее -
Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об
административном правонарушении № 042/04/7.32.3-937/2023 в отношении

федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» (ОГРН 1024200708069. дата присвоения ОГРН 26.11.2002. ИНН 4207012578. КПП 420501001. юридический адрес: 650000, Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово, ул. Весенняя, дом 28) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛА:

31.05.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступила выписка из акта Министерства науки и высшего образования РФ по результатам плановой комплексной смешанной проверки отдельных направлений деятельности федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» (далее – Акт).

В Акте содержится информация о нарушении федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева» (далее – КузГТУ) Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Статьей 7.32.3 КоАП РФ установлена ответственность за нарушение порядка осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В нарушение части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции) пунктом 2, пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Заказчиком в пункте 6 документации о закупке (извещение закрытых запросов котировок от 23.12.2022 № 1295-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1296-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1297-22-ЗЭК) установлены избыточные требования, в части наличия документов о внесении специалистов в национальный реестр (не менее 2 человек).

Согласно предоставленной документации о проведении закрытого запроса котировок на оказание услуг по строительному контролю за выполнением строительно-монтажных работ по капитальному ремонту объектов КузГТУ: здание жилого общежития № 4, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Мичурина, дом 57, утвержденной 02.12.2022 проректором по капитальному строительству и модернизации КузГТУ (Извещение № 1295-22-ЗЭК), в пункте 6 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закрытом запросе котировок, в том числе исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены в составе заявки» содержатся, в том числе требования о наличии членства в СРО (с указанием уровня ответственности по договору подряда, заключенным с использованием конкурентных способов); наличие документов о внесении специалистов в национальный реестр (не менее 2 человек). Аналогичные требования содержатся в документации о проведении закрытого запроса котировок на оказание услуг по строительному контролю за выполнением строительно-монтажных работ по капитальному ремонту объектов КузГТУ: здание жилого общежития № 3, расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Мичурина, дом 55, утвержденной 02.12.2022 проректором по капитальному строительству и модернизации КузГТУ (извещение № 1296-22-ЗЭК), в документации о проведении закрытого запроса котировок на оказание услуг по строительному контролю за выполнением строительно-монтажных работ по капитальному ремонту объектов КУГТУ: здание столовой (вставка), расположенного по адресу: г. Кемерово, ул. Мичурина, дом 57, утвержденной 02.12.2022 проректором по капитальному строительству и

модернизации КузГТУ (Извещение № 1297-22-ЗЭК).

Согласно части 1 статьи 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации (в том числе решениям и мероприятиям, направленным на обеспечение соблюдения требований энергетической эффективности и требований оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов), требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, а также разрешенному использованию земельного участка и ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

Частью 2 статьи 53 ГрК РФ установлено, что строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительного подряда строительный контроль проводится также застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором либо привлекаемыми ими на основании договора индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации.

Кроме того, соответствующая обязанность предусмотрена пунктом 22 статьи 1 ГрК РФ, для технического заказчика и частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ для застройщика в случае самостоятельного осуществления им строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В силу части 8 статьи 53 ГрК РФ порядок проведения строительного контроля устанавливается Правительством Российской Федерации.

Согласно подпункту «г» пункта 5 и пункта 6 Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного постановлением Правительства РФ от 21.06.2010 № 468, строительный контроль лица, осуществляющий строительство по договору строительного подряда, а так же застройщика, технического заказчика, лица, ответственного за эксплуатацию здания, сооружения, регионального оператора, либо привлекаемых им на основании договора индивидуальных предпринимателей или юридических лиц, включает в себя освидетельствование работ, скрывааемых последующими работами, промежуточную приемку возведенных строительных конструкций, влияющих на безопасность объекта капитального ремонта строительства, инженерно-технического обеспечения.

Положением статьи 55.5-1 ГрК РФ закреплено, что специалистами по организации инженерных изысканий, специалистами архитектурно-строительного проектирования, специалистами по организации строительства являются физические лица, которые имеют право осуществлять по трудовому договору, заключенному с индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, трудовые функции по организации выполнения работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства в должности главного инженера проекта, главного архитектора проекта, сведения о которых

включены в национальный реестр в области изысканий и архитектурно-строительного проектирования или в национальный реестр специалистов в области строительства.

На основании изложенного, действующими нормативно-правовыми актами в области градостроительной деятельности не закреплены требования к принадлежности в членстве саморегулируемой организации при осуществлении строительного контроля при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов строительства.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 55.5 ГрК РФ требования к членам саморегулируемой организации, устанавливаемые в стандартах саморегулируемой организации и во внутренних документах саморегулируемой организации, не могут быть ниже чем минимально установленные в настоящей части, в том числе требования к наличию у индивидуального предпринимателя или юридического лица специалистов по организации инженерных изысканий (главных инженеров проектов), специалистов по организации архитектурно-строительного проектирования (главных инженеров проектов, главных архитекторов проектов), специалистов по организации строительства (главных инженеров проектов), сведения о которых включены в национальные реестры специалистов, предусмотренные статьей 55.5-1 настоящего Кодекса (далее также - специалисты), - не менее чем два специалиста по месту основной работы.

Требование Заказчика в части наличия документов о внесении специалистов в национальный реестр (не менее 2 человек) предполагает о наличии у участника Закупки свидетельства СРО, которое согласно части 2.1. статьи 52 ГрК РФ, распространяется на лиц, осуществляющих строительный контроль по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, размер обязательства по каждому из которых не превышает 10 миллионов рублей.

Согласно предоставленной закупочной документации № 1296-22-ЗЭК начальная (максимальная) цена договора составляет 6 948 000 рублей, закупочной документации № 1295-22-ЗЭК начальная (максимальная) цена договора составляет 6 317 666 рублей 67 копеек, закупочной документации № 1297-22-ЗЭК начальная (максимальная) цена договора составляет 1 945 666 рублей 67 копеек.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации о проведении Закупки требований о предоставлении в составе заявки информации о наличии членства в СРО (с указанием уровня ответственности по договору подряда, заключенным с использованием конкурентных способов), наличии документов о внесении специалистов в национальный реестр (не менее 2-х человек), вступают в противоречие с частью 2.1 статьи 523 ГрК РФ, пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, ответственность за совершение которых установлена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП.

На основании изложенного, в действиях федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф. Горбачева содержится состав и событие административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ, несоблюдение предусмотренных законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Время совершения административного правонарушения - 02.12.2022 (день, утверждения документации о проведении закрытого запроса котировок на оказание услуг по строительному контролю за выполнением строительно-монтажных работ по капитальному ремонту объектов КузГТУ (извещения закрытых запросов котировок от 23.12.2022 № 1295-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1296-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1297-22-ЗЭК).

Место совершения административного правонарушения – юридический адрес организации: Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово, ул. Весенняя, 28.

03.07.2023 в адрес КузГТУ направлено уведомление исх. № ТМ/6075/23, которым процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении назначена на 17.07.2023 на 11 часов 00 минут.

06.07.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения КузГТУ с приложением копий документов.

17.07.2023 в присутствии законного представителя КузГТУ состоялась процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении.

Определением от 17.07.2023 дело № 042/04/7.32.3-937/2023 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 31.07.2023 на 14 часов 00 минут.

31.07.2023 в назначенное определением от 17.07.2023 время законный представитель КузГТУ, уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела (что подтверждается имеющимися в деле материалами) на рассмотрение дела не явился, направил защитников, действующих по доверенности - Семенкова А.В. (доверенность № б/н от 31.07.2023) и Мартыненко А.Н. (доверенность № б/н от 28.07.2023). Защитники КузГТУ, участвовавшие в рассмотрении дела лично, вину в совершении административного правонарушения признали полностью, заявили ходатайство о признании правонарушения малозначительным и освобождении КузГТУ от административной ответственности.

Изучив материалы дела, ВрИО руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у КузГТУ имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

КузГТУ документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о Закупках, а также то, что юридическим лицом были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению

требований законодательства РФ.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

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 (статья 2.2 КоАП РФ).

Действия КузГТУ следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

В соответствии со статьей 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.

Указанная норма является общей и может применяться к любому составу административного правонарушения, предусмотренного КоАП РФ, если судья, орган, рассматривающий конкретное дело, признает, что совершенное правонарушение является малозначительным.

Применение статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении является правом должностного лица, уполномоченного решить дело об административном правонарушении.

По смыслу названных норм и разъяснений оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем, определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного правонарушения. Таким образом, малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, следует установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», если при рассмотрении дела будет установлена малозначительность совершенного административного правонарушения, судья на основании статьи 2.9 КоАП РФ вправе освободить виновное лицо от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, о чем должно быть указано в постановлении о прекращении производства по делу.

Имеющиеся в материалах дела документы свидетельствуют, о том, что в ходе проведения запросов котировок от 23.12.2022 № 1295-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1296-22-ЗЭК, от 23.12.2022 № 1297-22-ЗЭК было подано 4 заявки на участие. Заявка одного участника была признана не соответствующей требованиям, по иным основаниям. Запросов о разъяснении документации, а также жалоб

на положения документации от участников закупки не поступало.

Деяния КузГТУ формально содержат признаки указанного правонарушения, но с учетом фактических обстоятельств дела, характера правонарушения, степени его общественной опасности, не представляют существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

К числу исключительных обстоятельств, позволяющих применить положения статьи 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае, относится то, что в действиях КузГТУ при подготовке закупочной документации, отсутствует угроза общественным интересам, также действия КузГТУ не содержат признаков общественной опасности.

Понятие соразмерности является оценочным и ее установление отнесено на усмотрение должностного лица Кемеровского УФАС России, которое рассматривает дело об административном правонарушении.

В силу части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В рассматриваемом случае возбуждением дела об административном правонарушении, его рассмотрением и установлением вины юридического лица достигнуты предупредительные цели административного производства, предусмотренные частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, ВрИО руководителя Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что совершенное деяние само по себе не содержит каких-либо опасных угроз для личности, общества или государства, что свидетельствует о малозначительности административного правонарушения, в связи с этим, руководствуясь принципами справедливости и соразмерности, считает возможным освободить КузГТУ от административной ответственности в соответствии с положениями статьи 2.9 КоАП РФ.

Факт совершения КузГТУ административного правонарушения подтверждается протоколом № 042/04/7.32.3-937/2023 об административном правонарушении от 17.07.2023, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения КузГТУ к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент вынесения настоящего постановления, не истек, истечет 02.12.2023.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, ВрИО руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

Оценивая собранные по делу доказательства, ВрИО руководителя Кемеровского УФАС России находит вину КузГТУ доказанной, а действия верно квалифицированными по части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ. Вместе с тем, учитывая характер совершенного административного правонарушения, признание лицом вины в совершении вменяемого административного правонарушения, раскаяния в содеянном правонарушении, ВрИО руководителя Кемеровского УФАС России считает совершенное правонарушение малозначительным.

Руководствуясь статьями 23.48, 2.9, частью 1.1 статьи 29.9, частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу № 042/04/7.32.3-937/2023 об административном правонарушении, возбужденном у в отношении федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф.Горбачева» (ОГРН 1024200708069, дата присвоения ОГРН 26.11.2002, ИНН 4207012578, КПП 420501001, юридический адрес: 650000, Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово, ул. Весенняя, дом 28), прекратить в связи с малозначительностью совершенного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить КузГТУ устное замечание.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 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 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

2023-9177