

Должностному лицу заказчика –
Директору МБУ «Административное управление городским хозяйством»

«...»

Советская Набережная, д. 1,
г. Старая Русса, Старорусский район,
Новгородская область, 175202

«...»,

г. Старая Русса, Старорусский район,
Новгородская область, 175204

И.о. Старорусского
межрайонного прокурора
младшему советнику юстиции

«...»

ул. Александровская, д. 24,
г. Старая Русса, Старорусский район,
Новгородская область, 175201

Исходящие № 4171/03 от 03.09.19

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 053/04/7.30-339/2019

об административном правонарушении

Резолютивная часть оглашена
29.08.2019

Великий Новгород

В полном объеме изготовлено
03.09.2019

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России) Куриков Илья Андреевич, рассмотрев постановление от 01.08.2019 о возбуждении дела об административном правонарушении и другие материалы дела, возбужденного и.о. Старорусского межрайонного прокурора «...» в отношении должностного лица муниципального заказчика – директора Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, наб. Советская, д. 1; далее – МБУ «АУГХ») «...» по факту совершения им действий, выразившихся в утверждении документации о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 07.03.2019, указывающих на наличие события административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

02.08.2019 вх. № 5463 в Новгородское УФАС России поступило постановление от 01.08.2019 и.о. Старорусского межрайонного прокурора «...» о возбуждении дела об административном правонарушении и другие материалы дела, из которых следует, что Старорусской межрайонной прокуратурой проведена проверка соблюдения муниципальным заказчиком – МБУ «АУГХ» требований законодательства о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной

системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 07.03.2019 (далее – Проверка).

В результате проведения Проверки установлено, что указанная закупка осуществлена муниципальным заказчиком – Администрацией с нарушением требований 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). При этом, указанные нарушения Закона о контрактной системе свидетельствуют о наличии в действиях должностного лица муниципального заказчика – директора МБУ «АУГХ» «...» признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

1. В марте – апреле 2019 года заказчиком – МБУ «АУГХ» и уполномоченным органом – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Старорусского муниципального района (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, Советская набережная, д. 1) осуществлялась закупка путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области (извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 от 07.03.2019, начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦК) – 71 708 956,69 руб.).

Документация о проведении рассматриваемого электронного аукциона утверждена директором МБУ «АУГХ» «...» 07.03.2019 (далее – Документация).

Согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее, также – ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации (далее, также – СРО) в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено Градостроительным кодексом Российской Федерации.

В соответствии с частью 3 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору

подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи.

Согласно части 5 статьи 55.17 ГрК РФ форма выписки из реестра членов

саморегулируемой организации устанавливается органом надзора за саморегулируемыми организациями.

Так, в соответствии с вышеизложенной нормой (часть 5 статьи 55.17) ГрК РФ форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации утверждена (по состоянию на дату проведения рассматриваемой закупки) приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Заказчиком – МБУ «АУГХ» в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе в пункте 3.1 Документации определен объект рассматриваемой закупки – Капитальный ремонт улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области (далее Работы), ОКПД 2 – 42.11.20.000.

Описание объекта рассматриваемой закупки и объем выполняемых Работ в соответствии с пунктами 3.2 и 3.3 установлены в Техническом задании (Приложение № 2 к Документации).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе

заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В извещении о проведении рассматриваемой закупки (далее – Извещение) и пункте 9.3.1 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено, что участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 52 и частью 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение Работ:

- работы должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, за исключением участников, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

На основании вышеизложенного, в подпункте 2 пункта 10.3 раздела 10 «Требования к содержанию, составу заявки на участие и инструкция по её заполнению» Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено требование о предоставлении участниками рассматриваемого электронного аукциона в составе вторых частей своих заявок на участие в нем копии выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов

капитального строительства по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58, эта выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, который указан в извещении об аукционе, в том числе с указанием уровня ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств, за исключением участников, указанных в частях 2.1 и 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Вместе с тем следует отметить, что законодательством Российской Федерации о контрактной системе не предусмотрено, что выписка из реестра членов СРО должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок. Установление подобного требования заказчиком противоречит положениям Закона о контрактной системе и ГрК РФ.

Аналогичная позиция изложена в решении Арбитражного суда города Москвы от 05.04.2018 по делу № А40-15713/2018, а также подтверждена Постановлениями Девятого арбитражного апелляционного суда от 11.07.2018 и Арбитражного суда Московского округа от 28.11.2018 по делу А40-15713/2018.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержатся нарушения части 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, выразившиеся в неправомерном установлении в Документации требования к сроку выдачи выписки СРО.

2. В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Приложение № 1 к Документации содержит проект контракта, заключаемого по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона (далее – Проект контракта).

В соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Однако, как было указано в Жалобе заказчик – МБУ «АУГХ» в Проекте контракта указанное выше условие не включил.

Согласно пункту 1 статьи 8 Налогового кодекса Российской Федерации (далее, также – НК РФ) под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований.

Согласно пункту 2 статьи 8 НК РФ под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий), либо уплата которого обусловлена осуществлением в пределах территории, на которой введен сбор, отдельных видов предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 3 статьи 8 НК РФ под страховыми взносами понимаются обязательные платежи на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования.

В соответствии с пунктом 1 статьи 419 НК РФ плательщиками страховых взносов являются, в т.ч. лица, производящие выплаты и иные вознаграждения физическим лицам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 226 НК РФ российские организации, индивидуальные предприниматели, нотариусы, занимающиеся частной практикой, адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, а также обособленные подразделения иностранных организаций в Российской Федерации, от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, указанные в пункте 2 настоящей статьи, обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить сумму налога, исчисленную в соответствии со статьей 224 настоящего Кодекса с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей.

Согласно пункту 2 статьи 226 НК РФ исчисление сумм и уплата налога в соответствии с настоящей статьей производятся в отношении всех доходов налогоплательщика, источником которых является налоговый агент, с зачетом ранее удержанных сумм налога (за исключением доходов, в отношении которых исчисление сумм налога производится в соответствии со статьей 214.7 настоящего Кодекса), а в случаях и порядке, предусмотренных статьей 227.1 настоящего Кодекса, также с учетом уменьшения на суммы

фиксированных авансовых платежей, уплаченных налогоплательщиком.

На основании вышеизложенного, в случае заключения контракта с физическим лицом заказчик обязан уменьшить сумму оплаты по контракту на размер налога на доходы физических лиц (НДФЛ) и страховых взносов.

При этом следует отметить, что исполнителем по контракту, заключаемому по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона, как и участником данной закупки физическое лицо являться не может, т.к. работы, являющиеся объектом рассматриваемой закупки могут осуществляться юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, являющимися членами СРО. Членство физических лиц в СРО не предусмотрено ГрК РФ.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 161 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг), местом реализации которых является территория Российской Федерации, налогоплательщиками - иностранными лицами, не состоящими на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков, налоговая база определяется как сумма дохода от реализации этих товаров (работ, услуг) с учетом налога.

Налоговая база определяется отдельно при совершении каждой операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации с учетом настоящей главы.

Налоговая база, указанная в пункте 1 настоящей статьи, определяется налоговыми агентами.

При этом налоговыми агентами признаются организации и индивидуальные предприниматели, состоящие на учете в налоговых органах, приобретающие на территории Российской Федерации товары (работы, услуги) у указанных в пункте 1 настоящей статьи иностранных лиц, если иное не предусмотрено пунктами 3 и 9 статьи 174.2 настоящего Кодекса. Налоговые агенты обязаны исчислить, удержать у налогоплательщика и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога вне зависимости от того, исполняют ли они обязанности налогоплательщика, связанные с исчислением и уплатой налога, и иные обязанности, установленные настоящей главой.

Согласно пункту 3 статьи 161 НК РФ при предоставлении на территории Российской Федерации органами государственной власти и управления, органами местного самоуправления в аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества налоговая база определяется как сумма арендной платы с учетом налога. При этом налоговая база определяется налоговым агентом отдельно по каждому арендованному объекту имущества. В этом случае налоговыми агентами признаются арендаторы указанного имущества. Указанные лица обязаны исчислить, удержать из доходов, уплачиваемых арендодателю, и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога.

Согласно пункту 8 статьи 161 НК РФ при реализации на территории Российской Федерации налогоплательщиками (за исключением налогоплательщиков, освобожденных от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога) сырых шкур животных, а также лома и отходов черных и цветных металлов, алюминия вторичного и его сплавов налоговая база определяется исходя из стоимости реализуемых товаров, определяемой в соответствии со статьей 105.3 настоящего Кодекса, с учетом налога.

Налоговая база, указанная в абзаце первом настоящего пункта, определяется налоговыми агентами, если иное не установлено настоящим пунктом. Налоговыми агентами признаются покупатели (получатели) товаров, указанных в абзаце первом настоящего пункта, за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. Указанные налоговые агенты обязаны исчислить расчетным методом и уплатить в бюджет соответствующую сумму налога вне зависимости от того, исполняют ли они обязанности налогоплательщика, связанные с исчислением и уплатой налога, и иные обязанности, установленные настоящей главой.

При реализации товаров, указанных в абзаце первом настоящего пункта, налогоплательщики - продавцы, освобожденные от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, и лица, не являющиеся налогоплательщиками, в договоре, первичном учетном документе делают соответствующую запись или проставляют отметку «Без налога (НДС)».

Таким образом, при исполнении контракта, заключенного с юридическим лицом заказчик выступает налоговым агентом (т.е. обязан уплатить налоги в бюджет, и, соответственно, уменьшить сумму, подлежащую оплате контрагенту) в следующих случаях:

- контракт заключен с иностранным лицом, не состоящим на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщика;
- контракт заключен с органом государственной власти и управления, органом местного самоуправления на аренду федерального имущества, имущества субъектов Российской Федерации и муниципального имущества;
- контракт заключен на закупку сырых шкур животных, а также лома и отходов черных и цветных металлов, алюминия вторичного и его сплавов.

Т.е. из всего вышеизложенного следует что, если участником закупки являются иностранные лица, не состоящие на учете в налоговых органах в качестве налогоплательщиков и имеющие постоянное представительство на территории РФ (филиал, представительство, отделение, бюро, контору, агентство, любое другое обособленное подразделение или иное место деятельности этой организации (отделение)), то при закупках любых товаров, работ, услуг заказчик является плательщиком налога на прибыль

организаций и НДС (часть 1 статьи 161, часть 1 статьи 246, статьи 306 - 308).

При этом следует отметить, что согласно части 1 статьи 55.6 ГрК РФ в члены саморегулируемой организации могут быть приняты юридическое лицо, в том числе иностранное юридическое лицо, и индивидуальный предприниматель при условии соответствия таких юридических лиц и индивидуальных предпринимателей требованиям, установленным саморегулируемой организацией к своим членам, и уплаты такими лицами в полном объеме взносов в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации, если иное не установлено настоящей статьей.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержится нарушение пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившемся в не установлении в Документации условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, установленного пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Как было указано выше, согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

При этом в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке должен установить следующее, одно из единых, требование к участникам закупки:

- отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

В Извещении и разделе 9 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлены требования, предъявляемые к участникам рассматриваемой закупки в соответствии с положениями статьи 31 Закона о контрактной системе.

Однако, требование к участникам по пункту 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе об отсутствии у участника рассматриваемой закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации заказчиком – МБУ «АУГХ» в Извещении и Документации не установлено.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержится нарушение части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, выразившиеся в не установлении заказчиком в извещении и документации о проведении рассматриваемой закупки требования к участникам, установленного пунктом 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

4. Как было указано выше, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона.

При этом, согласно пункту 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона № 504-ФЗ от 31.12.2017, вступившего в силу 01.07.2018) вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения (для юридического лица), почтовом адресе участника такого аукциона, фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В редакции, действовавшей до момента вступления в силу Федерального закона № 504-ФЗ от 31.12.2017, пункт 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе был изложен в следующей редакции: вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения, почтовом адресе (для юридического лица), фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

В подпункте 1 пункта 10.3 раздела 10 Документации заказчиком – МБУ «АУГХ» установлено требование о предоставлении участниками рассматриваемого электронного аукциона в составе вторых частей своих заявок на участие в нем информации о наименовании, фирменном наименовании (при наличии), месте нахождения, почтовом адресе (для юридического лица), фамилии, имени, отчестве (при наличии), паспортных данных, месте жительства (для физического лица), номере контактного телефона, идентификационном номере налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналоге

идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Т.е. данное требование к участникам рассматриваемого электронного аукциона установлено заказчиком в соответствии с утратившей силу на момент утверждения Документации и осуществления закупки редакцией Закона о контрактной системе и является неправомерным.

Таким образом, в действиях заказчика – МБУ «АУГХ» содержится нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении заказчиком в извещении и документации о проведении рассматриваемой закупки ненадлежащих требований к содержанию второй части заявки участников закупки.

5. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Статья 37 Закона о контрактной системе устанавливает антидемпинговые меры при проведении электронных аукционов.

Необходимо учитывать, что из положений статьи 37 Закона о контрактной системе следует, что действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе в зависимости от установленного заказчиком размера начальной (максимальной) цены контракта (более чем пятнадцать миллионов рублей или пятнадцать миллионов рублей и менее) предусмотрен отличающийся порядок предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения его исполнения в случае предложения таким участником закупки цены контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Размер, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, подлежащего заключению по итогам осуществления рассматриваемой закупки, требования к нему заказчиком – МБУ «АУГХ» установлены в разделе 14 Документации.

При этом раздел 15 Документации содержит условия и порядок применения антидемпинговых мер в соответствии с требованиями статьи 37 Закона о контрактной системе при осуществлении рассматриваемой закупки.

Так, заказчиком – МБУ «АУГХ» в пункте 15.1 раздела 15 «Антидемпинговые меры» Документации установлено следующее:

«Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 5 статьи 37 Федерального Закона № 44-ФЗ, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке».

Однако поскольку НМЦК вышеуказанной закупки составляет 71 708 956,69 рублей (более пятнадцати миллионов рублей), то в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе при снижении цены контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено только путем предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза обеспечения исполнения контракта.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – МБУ «АУГХ» содержатся нарушения части 1 статьи 37, пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении в Документации требований к обеспечению исполнения контракта, а именно к порядку его предоставления в случае применения антидемпинговых мер.

Вышеуказанные действия муниципального заказчика – МБУ «АУГХ» указывают на наличие в действиях его должностного лица, утвердившего Документацию об электронном аукционе, признаков административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП, в соответствии с которой утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

О месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении «...» надлежащим образом был уведомлен, на рассмотрение дела не явился, своих представителей (защитников) не

направил.

В материалах дела об административном правонарушении имеются письменные объяснения «...», представленные им при вынесении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, следующего содержания.

С выявленными в действиях заказчика нарушениями Закона о контрактной системе «...» согласен, вину признает.

Исследовав материалы дела 053/04/7.30-339/2019 от 01.08.2019 об административном правонарушении, уполномоченное лицо Новгородского УФАС России рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении и другими материалами настоящего дела об административном правонарушении подтверждается факт утверждения «...» Документации об электронном аукционе с нарушением требований действующего законодательства о контрактной системе и, как следствие, факт наличия в его действиях события вменяемого административного правонарушения.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) - совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, 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 (в редакции, действовавшей на момент осуществления закупки).

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта (в редакции, действовавшей на момент осуществления закупки).

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП 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.

Как указывалось выше, в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

«...» 07.03.2019 была утверждена Документация об электронном аукционе о проведении рассматриваемой закупки с вышеуказанными нарушениями Закона о контрактной системе, что и послужило основанием для возбуждения настоящего дела об административном правонарушении.

Данные обстоятельства указывают на наличие в действиях «...» признаков административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в соответствии со статьей 2.4 КоАП понимается 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 Комитета по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству Администрации Старорусского муниципального района от 15.10.2014 № 61-пл «...» принят на должность директора МБУ «АУГХ».

Следовательно, «...» как директор МБУ «АУГХ» на момент утверждения Документации об электронном аукционе (07.03.2019) и проведения рассматриваемого электронного аукциона являлся лицом, выполняющим организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в МБУ «АУГХ», то есть являлся должностным лицом муниципального заказчика.

«...» 07.03.2019 утвердил Документацию об электронном аукционе с

установленными нарушениями частей 5, 6 статьи 31, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 2, 8 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Как было указано выше, в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность.

Действующее законодательство Российской Федерации, в том числе и Закон о контрактной системе, является общедоступной, а не закрытой информацией. Поэтому «...» имел возможность и должен был изучить действующее законодательство, проявить надлежащее отношение к своим обязанностям должностного лица муниципального заказчика – директора МБУ «АУГХ», предвидеть и не допустить установленные нарушения законодательства о контрактной системе.

Однако, «...» не проявил должной степени ответственности и осмотрительности, а также надлежащего отношения к исполнению своих обязанностей должностного лица муниципального заказчика – директора МБУ «АУГХ», что привело к совершению им административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

Объективные обстоятельства, делавшие невозможным выполнение «...» своих обязанностей должностного лица муниципального заказчика – директора МБУ «АУГХ», отсутствовали.

Установленные по делу обстоятельства и собранные доказательства позволяют сделать вывод о том, что административное правонарушение совершено «...» по неосторожности, поскольку «...» предвидел возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение таких последствий либо не предвидел возможности наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Из вышеизложенного следует, что в действиях должностного лица муниципального заказчика – директора МБУ «АУГХ» «...», который во исполнение своих служебных обязанностей должностного лица муниципального заказчика должен был и мог предпринять необходимые и зависящие от него меры для осуществления закупки с соблюдением требований Закона о контрактной системе, выразившихся в утверждении им Документации об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области (извещение № 0350300030419000038 в редакции № ИИ1 от 07.03.2019, с нарушениями частей 5, 6 статьи 31, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 2, 8 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, содержится состав административного правонарушения, ответственность за

совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Место и время совершения административного правонарушения – 175202, Новгородская область, г. Старая Русса, ул. Трибуны, д. 4а; 07.03.2019.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП 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.

Допущенное «...» правонарушение привело к нарушению установленной процедуры осуществления закупки, что выразилось в утверждении Документации об электронном аукционе с нарушением требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Как указано в пункте 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях».

Однако доказательств наличия таких исключительных обстоятельств «...» не представлено.

Должностным лицом Новгородского УФАС России, рассматривающим настоящее дело об административном правонарушении, таких исключительных обстоятельств также не установлено, в связи с чем, административное правонарушение, совершенное «...», не может считаться малозначительным.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 4.2 КоАП, обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является раскаяние лица, совершившего административное правонарушение.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 4.2 КоАП, обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП, обстоятельством,

смягчающим административную ответственность, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль

При назначении административного наказания учтены характер совершенного правонарушения, фактические обстоятельства дела, наличие смягчающего ответственность обстоятельства, предусмотренного статьей 4.2 КоАП, имущественное положение лица, привлекаемого к административной ответственности.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, предусмотренных КоАП гарантий, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП, соблюдены.

Каких-либо заявлений, ходатайств или отводов от «...» не поступало.

Руководствуясь частью 4.2 статьи 7.30, статьями 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях должностного лица муниципального заказчика – муниципального заказчика – директора Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» (175202, Новгородская область, г. Старая Русса, наб. Советская, д. 1) «...» по факту совершения им действий, выразившихся в утверждении документации о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту улицы Бетховена в городе Старая Русса Новгородской области, извещение № 0350300030419000038 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 07.03.2019, с нарушениями частей 5, 6 статьи 31, пункта 2 части 13 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 2, 8 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях.

2. Наложить на должностное лицо муниципального заказчика – директора Муниципального бюджетного учреждения «Административное управление городским хозяйством» «...» административный штраф за совершенное правонарушение в размере 3 000 (трех тысяч) рублей.

3. Сумму штрафа «...» надлежит перечислить в бюджет:

ИНН 5321047553

КПП 532101001

Получатель: УФК по Новгородской области (Новгородское УФАС России)

Счет: 40101810440300018001

Банк: Отделение Новгород

БИК: 044959001

Кор.счет: Нет

ОКТМО: 49639000

Код БК: 16111633050056000140 (Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд муниципальных районов)

УИН: 16100500000000208207

Заместитель руководителя

Новгородского УФАС России
Куриков

И.А.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении

штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела в течение десяти суток 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.