

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.29-296/2021 об административном правонарушении

08
года

сентября

2021

г. Горно-
Алтайск

ул. Ленина, 226,
строение 2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай..., рассмотрев постановление прокуратуры Онгудайского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 05.08.2021 и материалы дела об административном правонарушении № 004/04/7.29-296/2021, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, на дату совершения правонарушения являвшегося исполняющим обязанности директора МБОУ «Каракольская СОШ»

УСТАНОВИЛА:

Дело рассматривается с участием посредством видео-конференц-связи в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2), в отсутствие представителей прокуратуры Онгудайского района.

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

Копия определения от 25.08.2021 о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.29-296/2021 направлены в адреса: по электронной почте karakol.ssh@mail.ru и заказными письмами №80095963988607, №80095963988614; прокуратуры Онгудайского района по электронной почте ong@04.mailor.ru и заказным письмом № 80095963988621.

08.09.2021 в УФАС по РА от.... поступило ходатайство (вх. № 4811) о рассмотрении дела об административном правонарушении посредством видео-конференц-связи.

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

По данному факту прокурором Онгудайского района в отношении исполняющего обязанности директора МБОУ «Каракольская СОШ»вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 05.08.2021 по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. № 4549 от 24.08.2021).

В ходе рассмотрения материалов административного дела № 004/04/7.29-296/2021 установлено следующее:

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям данного закона, в том числе **приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

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

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

Часть 1 статьи 93 Закона о контрактной системе устанавливает

исчерпывающий перечень случаев осуществления закупок у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

МБОУ «Каракольская СОШ» в лице исполняющего обязанности директора Майхиева У.Г. с ООО «Терем Строй» заключено четыре договора:

- № 1/2021 от 24.06.2021 на выполнение работ по проведению капитального ремонта спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35. Цена по договору составляет 584 422,00 руб. Срок окончания работ: не позднее 10.08.2021. Согласно локальной смете № 02-01-01/2 необходимо выполнить работы по: установке блоков из ПВХ в наружных и внутренних дверных проемах; устройству покрытий из рулонных материалов; изоляции изделиями из волокнистых и зернистых материалов на битуме холодных поверхностей; разборке обшивки неоштукатуренных деревянных стен;

- № 2/2021 от 24.06.2021 на выполнение работ по проведению капитального ремонта спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35. Цена договора 598 876,00 руб. Срок окончания работ: не позднее 10.08.2021. Согласно локальной смете № 02-01-01 необходимо выполнить работы по: наружной облицовке поверхности стен в горизонтальном исполнении по металлическому каркасу; разборке подшивки потолков; разборке деревянных заполнений проемов; разборке покрытий полов; устройству железобетонных плит;

- № 3/2021 от 24.06.2021 на выполнение работ по проведению капитального ремонта спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35. Цена договора 563 757,00 руб. Срок окончания работ: не позднее 10.08.2021. Согласно локальной смете № 02-01-01 необходимо выполнить работы по: разборке подшивки потолков; разборке покрытий полов; установке каркасов из брусьев; облицовке оконных и дверных откосов; установке металлических дверных блоков;

- № 4/2021 от 24.06.2021 на выполнение работ по проведению капитального ремонта спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35. Цена договора 99 677,63 руб. Срок окончания работ: не позднее 10.08.2021. Согласно локальной смете № 1 необходимо выполнить работы по: разборке покрытий кровель; монтажу кровли из профилированного листа; разборке вентиляционных шахт.

При анализе вышеуказанных договоров должностным лицом УФАС по РА

установлено, что их предметом (наименованием работ) являлось выполнение работ по капитальному ремонту одного объекта капитального строительства – спортивного зала МБОУ «Каракольская СОШ», расположенного по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35.

Общая сумма данных договоров составляет 1 846 732,63 руб.

Правовым основанием их заключения в преамбуле указан п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

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

С учетом вышеизложенного, принимая во внимание единый предмет четырех договоров, заключенных с ООО «Терем Строй», а именно выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35, должностное лицо УФАС по РА приходит к выводу, что заказчиком допущено искусственное дробление закупки в целях обеспечения формальной возможности непроведения конкурентных процедур и заключения договоров с единственным подрядчиком в пределах 600000 рублей по п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

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

Отсутствие в постановлении прокуратуры Онгудайского района от 05.08.2021г. о возбуждении производства об административном правонарушении указания о нарушении МБОУ «Каракольская СОШ», в том числе п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе должностное лицо УФАС по РА считает несущественным нарушением, возможным для устранения при рассмотрении дела.

Должностное лицо УФАС по РА также считает, что в постановлении прокуратуры Онгудайского района от 05.08.2021г. о возбуждении производства об административном правонарушении необоснованно сделан вывод о нарушении МБОУ «Каракольская СОШ» ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе по следующим основаниям. Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме, утвержден распоряжением Правительства РФ от 21.03.2016г. № 471-р (далее – Перечень). Из Перечня (в редакции, действующей на дату заключения вышеназванных 4 договоров) исключены, в том числе коды 41.2, 42, 43 ОК 034-2014, т.е. здания и работы по возведению зданий, сооружения и строительные работы в области гражданского строительства, работы строительные специализированные. Следовательно, закупка данных работ может проводиться не только в форме электронного аукциона, но и другими конкурентными способами, установленными Законом о контрактной системе.

Таким образом, в нарушение ч. 5 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе МБОУ «Каракольская СОШ» при заключении 24.06.2021 договоров № 1/2021, № 2/2021, № 3/2021, № 4/2021 с ООО «Терем Строй» неправомерно выбран способ осуществления закупки у единственного подрядчика, т.е. без использования конкурентных процедур.

В соответствии с ч. 2 ст. 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере

пятидесяти тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

В соответствии с приказом Отдела образования и молодежной политики администрации МО «Онгудайский район» от 09.09.2020 № 38-К назначен на должность исполняющего обязанности директора МБОУ «Каракольская СОШ» с 09.09.2020.

Согласно приказу Отдела образования и молодежной политики администрации МО «Онгудайский район» от 09.08.2021 № 41-К освобожден от должности исполняющего обязанности директора МБОУ «Каракольская СОШ» с 09.08.2021 по собственному желанию.

Договоры от 24.06.2021 № 1/2021, № 2/2021, № 3/2021, № 4/2021 от имени МБОУ «Каракольская СОШ» подписаны исполняющим обязанности директора учреждения...

В соответствии с положениями ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины. При таких обстоятельствах, субъективная сторона выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной

ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе (не дробить закупку, а провести торги), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, на дату совершения правонарушения являвшегося и.о. директора МБОУ «Каракольская СОШ» содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ.

Согласно пояснениям МБОУ «Каракольская СОШ» (вх. № 4749 от 06.09.2021) в 2021 году учреждению была предоставлена из бюджета Республики Алтай субсидия на создание в общеобразовательных организациях, расположенных в сельской местности и малых городах, условий для занятия физической культурой и спортом в рамках регионального проекта «Успех каждого ребенка». В целях своевременного освоения выделенной субсидии и с ограниченными сроками, на выделенные финансовые средства образовательной организацией было заключено 4 договора.

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

Факт совершения ... административного правонарушения подтверждается материалами дела № 004/04/7.29-296/2021 об административном правонарушении.

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

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

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

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

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

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, установленных ст. 4.2 КоАП РФ, не выявлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II данного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

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

Согласно п. 1.2 Устава МБОУ «Каракольская СОШ», учреждение является некоммерческой организацией.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения ранее и.о. директора МБОУ «Каракольская СОШ» ... административного правонарушения, с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.29; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо заказчика, на дату совершения правонарушения являвшегося исполняющим обязанности директора МБОУ «Каракольская СОШ» виновным в совершении административного правонарушения (в нарушение ч. 5 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе непроведение торгов при заключении 24.06.2021 договоров № 1/2021, № 2/2021, № 3/2021, № 4/2021 на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала в МБОУ «Каракольская СОШ» по адресу: Республика Алтай, Онгудайский район, с. Каракол, ул. Чорос-Гуркина, 35), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, и назначить ему с учетом положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Онгудайский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.