

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу

№07-05-120-17 об административном правонарушении

15 января 2018 года

г. Курск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Курской области (далее - Курское УФАС России) ... , рассмотрев постановление прокурора Октябрьского района Курской области, старшего советника юстиции ... от 13.12.2017г. о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.2 ст.7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), вынесенное в отношении Главы поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области ... , приложенные к нему материалы (вх.№5478 от 20.12.2017г.), в присутствии ... , в присутствии помощника прокурора Октябрьского района Курской области, юриста 2 класса ... , в присутствии ведущего специалиста-эксперта Курского УФАС России ... ,

У С Т А Н О В И Л А:

(место, время совершения и существо административного правонарушения:)

В соответствии с ч.1 ст.24 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе...») заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Как определено ч.2 ст. 24 ФЗ «О контрактной системе...» конкурентными способами

определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

Согласно ч.5 ст.24 ФЗ «О контрактной системе...», заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

В силу требований п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в случае возникновения необходимости в оказании медицинской помощи в экстренной форме либо в оказании медицинской помощи в неотложной форме (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

При этом к квалифицирующим признакам понятия непреодолимой силы, содержащимися в ч.3 ст.401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), относятся чрезвычайность обстоятельств, делающих невозможным исполнение обязательства, и невозможность их предотвращения. Непреодолимой силой является чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы нормального, обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, то, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Не любой жизненный факт может быть квалифицирован как непреодолимая сила, так как обязательным признаком последней является ее чрезвычайный характер. От случая непреодолимая сила отличается тем, что в основе ее - объективная, а не субъективная непредотвратимость.

К непреодолимой силе относятся такие чрезвычайные события, как землетрясения, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития отношений невозможен из-за их чрезвычайности и непредотвратимости при данных условиях. Они характеризуются непредсказуемостью или

неопределенностью во времени наступления и неоднозначностью последствий, могут вызывать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Как установлено ст.1 Федерального закона от 21.12.1994г. №68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Согласно правовой позиции высших судов, изложенной в Постановлении Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016г. №7 (в ред. от 07.02.2017г.) в силу [п.3 ст.401](#) ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны.

Таким образом, учитывая положения действующего законодательства, нормы п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...» связывают возможность осуществления закупки у единственного подрядчика (поставщика, исполнителя) с наличием юридически значимых обстоятельств: наличие аварии, иной чрезвычайной ситуации природного или техногенного характера, непреодолимой силы, когда применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Более того, заказчик вправе заключить контракт на поставку товара, на выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы.

Материалами дела установлено, что по результатам заседания комиссии Октябрьского района Курской области по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности от 15.03.2017 ситуация, сложившаяся с состоянием водопроводных скважин по улицам Надежды и Школьной п. Прямыцыно Октябрьского района Курской области протоколом №3 признана чрезвычайной. Администрации п. Прямыцыно Октябрьского района Курской области в соответствии с п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...» членами комиссии Октябрьского района Курской области по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности было разрешено заключить муниципальный контракт по ремонту водонапорных скважин по улицам Надежды и Школьная п. Прямыцыно Октябрьского района Курской области у единственного подрядчика.

Согласно материалам настоящего дела, между Администрацией поселка

Прямыцыно Октябрьского района Курской области и Акционерным обществом «Югозапгеология» (далее - подрядчик) 05.04.2017г. был заключен муниципальный контракт №2, предметом которого является: «...выполнение работ по ремонту скважины, расположенной по адресу: п. Прямыцыно Октябрьского района Курской области ул. Школьная» (далее - Контракт). Контракт заключен с подрядчиком на основании п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...». Цена Контракта составила 704 743 рубля 00 копеек со сроком выполнения работ по Контракту в полном объеме в течение 45 дней с момента его заключения.

01.02.2017г. в адрес главы Октябрьского района Курской области Управлением Роспотребнадзора по Курской области по результатам проведения федерального государственного санитарно-эпидемиологического надзора, производственного контроля качества питьевой воды водозабора ООО «ЖКХ п. Прямыцыно» (Курская область, Октябрьский район, пгт. Прямыцыно, ул. Школьная) было направлено уведомление (исх.№12-12/1144) о неудовлетворительных показателях качества подаваемой питьевой воды.

14.03.2017г. в адрес начальника управления аграрной политики и промышленности Администрации Октябрьского района Курской области - председателя КЧС и ОПБ Администрацией поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области была направлена (исх.№118) информация о необходимости проведения ремонта водопроводных скважин по ул. Школьной и ул. Надежды поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области в связи с недостаточным напором и плохим качеством воды и указано на то обстоятельство, что с наступлением летнего периода расход воды будет увеличен, а скважины не смогут обеспечить достаточным объемом воды население поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области.

Вместе с тем, согласно материалам дела, а также устным пояснениям представителя прокуратуры Октябрьского района Курской области, Администрацией поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области осмотр технического состояния скважин, расположенных по ул. Школьная и ул. Надежды поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области не проводился, заблаговременные меры по обследованию и ремонту объектов водоснабжения Администрацией поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области не принимались.

Факты аварии на водопроводных скважинах по ул. Школьная и ул. Надежды поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области, а также опасное природное явление, катастрофа, стихийное или иное бедствие на территории поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области, повлекшей (-их) вышеуказанные обстоятельства не фиксировались, каких-либо исключительных обстоятельств, которых невозможно было бы избежать, не имелось.

Таким образом, ситуация сложившаяся с состоянием водопроводных скважин по ул. Школьной и ул. Надежды поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области не возникла одномоментно, а прогнозировалась за определенный и длительный промежуток времени, что свидетельствует о том, что у Администрации поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области имелась возможность применения конкурентного (-ых) способа (-ов) определения подрядчика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с материалами дела, согласно Решению от 22.12.2016г. №18 Собрания депутатов поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области шестого созыва «О бюджете поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области на 2017 год и плановый период 2018-2019 годов» денежные средства на выполнение работ по ремонту скважин, расположенных по адресам: поселок Прямицыно Октябрьского района Курской области ул.Школьная и ул.Надежды изначально были запланированы в бюджете муниципального образования «п.Прямицыно» Октябрьского района Курской области в рамках реализации муниципальной программы « Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан в п.Прямицыно» в размере 1 000 000 руб. Решением Собрания депутатов поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области от 20.03.2017 №36 «О внесении изменений в Решение Собрания депутатов поселка Прямицыно от 22.12.2016 №18 «О бюджете поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области на 2017 год и на плановый период 2018-2019 годов (в ред. Решений от 20.01.2017 №22, от 17.02.2017 №28 от 10.03.2017 №35) размер бюджетных ассигнований по расходам бюджета поселка Прямицыно на 2017 год на мероприятия в области коммунального хозяйства увеличен на 420 000 руб.

При этом, денежные средства на выполнение мероприятий в области коммунального хозяйства в сумме 1 420 000 руб. могли быть изначально запланированы при утверждении бюджета муниципального образования на 2017г. и на плановый период 2018-2019г.г.

Вместе с тем, как следует из материалов дела, на момент вынесения решения комиссии Октябрьского района Курской области по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности от 15.03.2017г. о признании сложившейся ситуации с состоянием водопроводных скважин по ул. Школьной и ул. Надежды поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области чрезвычайной подача холодной воды населению поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области не прекращалась, в связи с чем нельзя признать сложившуюся ситуацию чрезвычайной. Объективный уровень реагирования ликвидации чрезвычайной ситуации, в соответствии с ч.8 ст.4.1 ФЗ «О защите населения...» на территории поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области не устанавливался.

Вышеуказанные обстоятельства не отвечают признакам чрезвычайности, так как мероприятия по ремонту скважин выше указанного объекта готовились заранее.

Кроме того, указанный муниципальный контракт заключен без проведения торгов в интересах отдельного хозяйствующего субъекта, что является нарушением ст.1 Федерального закона от 25.12.2008г. №273 ФЗ «О противодействии коррупции».

При таких обстоятельствах, заключив муниципальный контракт №2 от 05.04.2017г. с единственным подрядчиком - Акционерным обществом «Югозапгеология» при отсутствии обстоятельств непреодолимой силы или иных чрезвычайных ситуаций на территории скважины, расположенной по адресу: п. Прямицыно Октябрьского района Курской области ул. Школьная, заказчик - Администрация поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области нарушил требования п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...».

В силу ст.107 ФЗ «О контрактной системе...», лица, виновные в нарушении

законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 2 ст.7.29 КоАП РФ установлена административная ответственность за принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона.

В соответствии со ст.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.

Согласно примечанию к ст.2.4 КоАП РФ под должностным лицом в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, несут административную ответственность как должностные лица.

Муниципальный контракт №2 на выполнение работ по ремонту скважины, расположенной по адресу: п. Прямицыно Октябрьского района Курской области ул. Школьная 05.04.2017г. со стороны заказчика подписан Главой поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области ... , скреплен печатью юридического лица.

В соответствии с решением избирательной комиссии муниципального образования «поселок Прямицыно» Октябрьского района Курской области от 20.03.2014г. №20/83 «О регистрации Главы поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области» и Постановлением Главы поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области от 21.03.2014г. №36 ... , зарегистрирован и вступил в должность Главы поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области.

В соответствии с п.п.6, 7 ст.29 Устава муниципального образования «поселок Прямицыно» Октябрьского района Курской области (в ред. от 22.04.2016г.) Глава

поселка Прямицыно руководит Администрацией поселка Прямицыно на принципах единоначалия, Глава поселка Прямицыно несет ответственность за деятельность структурных подразделений и органов Администрации поселка Прямицыно.

Таким образом, в соответствии со ст.2.4 КоАП РФ ... является должностным лицом заказчика.

При таких обстоятельствах, должностное лицо заказчика – Глава поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области ... , заключив 05.04.2017г. муниципальный контракт №2 на выполнение работ по ремонту скважины, расположенной по адресу: п. Прямицыно Октябрьского района Курской области ул. Школьная с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) - Акционерным обществом «Югозапгеология» принял решение о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением требований п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.7.29 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения - 05.04.2017г. Местом совершения административного правонарушения является местонахождение заказчика - Администрации поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области: Курской обл., Октябрьского р-н, п. Прямицыно, ул. Октябрьская, д. 118.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- материалы дела №07-05-120-17 об административном правонарушении.

Вину в совершении вменяемого административного правонарушения ... не признал.

Как следует из материалов дела, заказчик распоряжением Главы поселка Прямицыно Октябрьского района Курской области от 04.04.2017г. №130 внес изменения в план-график закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд на 2017 финансовый год, указав в качестве выбранного способа определения поставщика (подрядчика исполнителя) закупку у единственного поставщика (подрядчика исполнителя) на основании п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...».

... как должностное лицо заказчика имел возможность для соблюдения норм законодательства РФ о контрактной системе, за нарушение которых ч.2 ст.7.29 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению требований ФЗ «О контрактной системе...» при осуществлении закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на выполнение работ по ремонту скважины, расположенной по адресу: п. Прямицыно Октябрьского района Курской области ул. Школьная. Таким образом, подтверждается наличие вины в действиях данного должностного лица.

Нарушив требования п.9 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», Глава поселка

Прямыцыно Октябрьского района Курской области ... совершил административное правонарушение, направленное против установленного законодательством РФ порядка управления, выраженного в обязанности исполнения норм законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок.

Состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного, наступления каких-либо негативных последствий для охраняемых общественных интересов. Законченный состав административного правонарушения образует само деяние или бездействие виновного лица.

Более того, указанное административное правонарушение характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует годичный срок давности привлечения к административной ответственности, фиксированный размер штрафа и отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

При таких обстоятельствах, административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния.

Помощник прокурора Октябрьского района Курской области правовую позицию, изложенную в постановлении прокурора Октябрьского района Курской области от 13.12.2017г. поддержала, настаивала на привлечении Главы поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области ... к административной ответственности в виде штрафа.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ч.1 ст. 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Согласно ч.2 ст.7.29 КоАП РФ, за принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона предусмотрена ответственность в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

В этой связи, руководствуясь ст.1.5, ст.2.1, ст.2.4, ст.3.5, ст.4.1, ч.1 ст.4.5, ч.1.3 ст.7.30, ст.23.66, ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо заказчика – Главу поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области ... , виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, привлечь должностное лицо заказчика – Главу поселка Прямыцыно Октябрьского района Курской области ... , к административной ответственности в виде штрафа в пределах санкции, установленной ч.2 ст.7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **50 000 (пятидесяти тысяч) рублей**.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях указанный административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления данного постановления в законную силу либо со дня исчисления срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумму административного штрафа надлежит уплатить в доход муниципального бюджета по КБК 161 1 16 33050 13 6000 140 (ИНН 4629015760, КПП 463201001, УФК по Курской области (Курское УФАС России) р/с 40101810600000010001 в отделение Курск г. Курск, БИК 043807001, ОКТМО 38628000).

Документы, подтверждающие уплату штрафа можно направить одним из удобных способов (по почте, по электронной почте fo46@fas.gov.ru или по факсу: 8 (4712) 708-702). В назначении платежа необходимо указать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа.

При отсутствии информации, свидетельствующей об уплате административного штрафа, по истечении 30 дней со срока, указанного в ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в виде административного штрафа в **двукратном размере суммы** неуплаченного административного штрафа в соответствии с ч.1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

Заместитель руководителя Курского УФАС России

...