

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.29-179/2021 об административном правонарушении

09.06.2021г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226,
строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Онгудайского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 23.04.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2) в отсутствие директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева», без участия 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.

Копии определения о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.29-179/2021 от 31.05.2021г. направлены, прокуратуре Онгудайского района по электронным почтам shkola-onguday@yandex.ru, onguday@prokuratura-ra.ru и заказными письмами №80081361927096, №80081361927102, №80081361927119.

07.06.2021г. от ... поступило ходатайство (вх. №3019) о рассмотрении дела №004/04/7.29-179/2021 без ее участия.

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» в деятельности МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева», в ходе которой установлены нарушения ч. 5 ст. 24, ч. 2 ст. 59 данного закона.

По данному факту прокурором Онгудайского района в отношении директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 23.04.2021г. по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. № 2751 от 26.05.2021г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела № 004/04/7.29-179/2021 установлено следующее:

Согласно 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 - Закон о контрактной системе) заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно 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 «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» в лице директора ... с АО «Алтайдорпроект» заключено шесть договоров:

- № 12/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации, согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела 1 ПЗ, 2 ПЗУ, 8 ООС, 10 ОДИ для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 593462,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.;
- № 13/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации,

согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела 3 Архитектурные решения для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 225536,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.;

- № 14/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации, согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела 4 КР для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 593462,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.;

- № 15/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации, согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела ИОС 5.1, ИОС 5.5, ИОС 5.7 для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 593462,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.;

- № 16/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации, согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела ИОС 5.2, ИОС 5.3 для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 599990,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.;

- № 17/20 от 04.08.2020г. на выполнение проектной документации, согласно которому исполнитель принимает на себя обязательства по разработке проектной документации (повторное применение), а именно разработке раздела 6 ПОС, 9 ПБ, 11 СМ для объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», цена договора 599990,00 руб., срок сдачи работ до ноября 2020г.

Общая сумма данных договоров составляет 3205902,00 руб.

В преамбуле данных договоров указано, что они заключены на основании п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, в редакции, действующей на дату заключения вышеназванных 6

договоров, 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.

Согласно ч. 1 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации архитектурно-строительное проектирование осуществляется путем подготовки проектной документации.

В соответствии с ч. 2 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой и графической формах и (или) в форме информационной модели и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства.

Согласно ч. 13 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации состав и требования к содержанию разделов проектной документации, представляемой на экспертизу проектной документации и в органы государственного строительного надзора, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с п. 9 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.02.2008г. № 87, проектная документация на объекты капитального строительства

производственного и непроизводственного назначения состоит из 12 разделов, требования к содержанию которых установлены пунктами 10 - 32 данного положения.

С учетом вышеизложенного, принимая во внимание единый предмет шести договоров, заключенных МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» с АО «Алтайдорпроект», а именно создание проектно-сметной документации на строительство объекта «Средняя общеобразовательная школа на 550 мест по ул. Аткунова 35а в с. Онгудай Онгудайского района Республики Алтай», 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 исполнителем 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 23.04.2021г. о возбуждении производства об административном правонарушении указания о нарушении МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева», 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 23.04.2021г. о возбуждении производства об административном правонарушении необоснованно сделан вывод о нарушении МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» 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). В Перечень (в редакции, действующей на дату заключения вышеназванных 6 договоров) включены, 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. Вместе с тем, документация проектная для строительства относится в коду 41.1 ОК 034-2014, который отсутствует в Перечне. Следовательно, закупка данных услуг 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 «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» при заключении 04.08.2020г. шести договоров №12/20, №13/20, №14/20, №15/20, №16/20, №17/20 с АО «Алтайдорпроект» неправомерно выбран способ осуществления закупки у единственного исполнителя, т.е. без использования конкурентных процедур.

Данный вывод подтверждается, в том числе представленным УФАС по РА (вх. № 3029 от 08.06.2021г.) соглашением № 9 от 21.09.2020г., заключенным Отделом образования администрации МО «Онгудайский район» и МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева», о предоставлении субсидии на подготовку ПСД на строительство СОШ в с. Онгудай на 550 мест, в размере 3805900 рублей (3205902 руб. (стоимость вышеназванных 6 договоров) + 599998 руб. (цена договора №11/20 от 04.08.2020г. на выполнение инженерных изысканий, заключенного с АО «Алтайдорпроект»)).

Согласно **части 2 статьи 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 администрации МО «Онгудайский район» от 04.08.2020г. № 26-к назначена директором

МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева».

Договоры от 04.08.2020г. №12/20, №13/20, №14/20, №15/20, №16/20, №17/20 от имени МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» подписаны директором 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 закупки, 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, директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» ... содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ.

07.06.2021г. в УФАС по РА от директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» поступили письменные пояснения (вх. №3019), согласно которым вышеназванные договоры 15.09.2020г. расторгнуты сторонами (копии соглашений от 15.09.2020г. о расторжении договоров приложены). Акты приемки документации, платежные операции по данным договорам не производились.

Должностное лицо УФАС по РА считает, что расторжение заказчиком заключенных с нарушением требований законодательства договоров, не исключает событие и состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ. Причины, послужившие основанием для заключения данных договоров без проведения процедуры торгов, не пояснены.

Факт совершения административного правонарушения

подтверждается материалами дела № 004/04/7.29-179/2021 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения должностного лица заказчика, директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» ... к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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 исполнителем 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, приводит к неэффективному расходованию бюджетных средств и к ограничению конкуренции, в связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

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

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, установленных статьями 4.2, 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 силу ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

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

Согласно п. 1.4 Устава МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева», утвержденного приказом начальника отдела образования администрации района (аймака) МО «Онгудайский район» от 22.09.2016г. № 384, учреждение является некоммерческой организацией.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения ранее директором МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» ... 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,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, директора МБОУ «Онгудайская СОШ им. С.Т. Пекпеева» виновной в совершении административного правонарушения (в нарушение ч. 5 ст. 24, п. 5 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе непроведение торгов при заключении 04.08.2020г. договоров на разработку проектно-сметной документации №12/20, №13/20, №14/20, №15/20, №16/20, №17/20 с АО «Алтайдорпроект»), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, и назначить ей 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 КоАП РФ 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.