

<...>

ФИО

...

...

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 076/04/7.32-153/2024

Резолютивная часть постановления оглашена ... 2024 г.

Постановление в полном объеме изготовлено ... 2024 г.

г.

Ярославль

Заместитель руководителя Межрегионального управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области ..., рассмотрев протокол об административном правонарушении от ... г. и материалы дела № 076/04/7.32-153/2024, возбужденного в отношении должностного лица заказчика – <...> ФИО, ..., в отсутствие ФИО, уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии представителя по доверенности ФИО,

установил:

13.12.2023 между Территориальной Администрацией Заволжского района мэрии г. Ярославля и ООО «Мебель» на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) заключен муниципальный контракт № 48 (далее – контракт; цена контракта 193 800, 00 рублей).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется осуществить поставку стола для переговоров (далее – товар) в сроки и на условиях, определенных настоящим контрактом, а заказчик обязуется принять поставленный товар и своевременно произвести оплату в соответствии с условиями контракта.

По пункту 3.1 контракта поставщик обязуется осуществить поставку товара в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты заключения контракта (т.е. не позднее 20.12.2023).

Разделом 4 контракта предусмотрено следующее взаимодействие сторон:

4.1. Заказчик обязан:

4.1.1. Принять товар, проверить его количество, качество и наименование.

4.1.2. Оплатить поставленный товар в соответствии с условиями настоящего контракта.

4.2. Поставщик обязан:

4.2.1. Не позднее, чем за один день до даты поставки товара, уведомить об этом заказчика.

4.2.2. Произвести поставку товара надлежащего качества, в количестве согласно Спецификации (Приложение к контракту) и в соответствии с условиями контракта.

Согласно пункту 7.1 контракта в случае просрочки исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с пунктом 8.2 контракта настоящий контракт, может быть, расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, а также в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Настоящий контракт вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует по 31.12.2023 года (пункт 9.1 контракта).

В силу части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Исходя из пункта 8.3 контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В соответствии со статьей 526 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (далее - ГК РФ) по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

В соответствии с пунктом 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при

существенном нарушении договора другой стороной.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

В соответствии с пунктом 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В соответствии с частью 12.2 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих размещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Согласно части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и

контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

28.12.2023 заказчиком принято решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения муниципального контракта (далее - решение об одностороннем отказе от исполнения контракта), в основу которого положено неисполнение поставщиком обязательств по контракту в полном объеме.

28.12.2023 заказчиком в адрес поставщика направлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта посредством почты России.

10.01.2024 заказчик получил подтверждение о надлежащем уведомлении поставщика.

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, нарушение условий контракта поставщиком, по мнению заказчика, не устранено.

По мнению заказчика, с учетом части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 21.01.2024.

Исходя из вышеизложенного, заказчик при принятии решения руководствовался положениями части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, соответственно, по мнению последнего, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 21.01.2024. При этом указанная дата является нерабочим днем.

Статьей 191 ГК РФ установлено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно положениям письма ФАС России от 14.03.2018 N РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день, следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.

Вместе с тем, если последний день десятидневного срока, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, приходится на нерабочий день, то в соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Соответственно, датой вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 13.12.2023 № 48 является 23.01.2024.

На основании вышеизложенного, Ярославское межрегиональное УФАС России приходит к выводу, что заказчиком, Территориальной Администрацией Заволжского района мэрии г. Ярославля, неверно определена дата расторжения контракта от 13.12.2023 № 48 на поставку стола для переговоров (ИКЗ: 233760301127776030100100070000000244) (вместо 23.01.2024 в качестве даты расторжения контракта принята дата 21.01.2024), что свидетельствует о наличии в действиях заказчика **нарушения части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Указанные действия заказчика содержат в себе признаки нарушения части 6 статьи 7.32 КоАП РФ: нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с распоряжением мэрии города Ярославля от ... № ... ФИО принят на муниципальную службу в Территориальную Администрацию Заволжского района мэрии города Ярославля на должность <...> с ... г.

Решением муниципалитета города Ярославля от ... № ... утверждено положение о Территориальной Администрации мэрии города Ярославля (далее – Положение).

Согласно пункту 4.3 Положения руководство и организацию работы территориальной администрации осуществляет глава территориальной администрации.

На основании пункта 4.6 Положения глава территориальной администрации в том числе:

- руководит деятельностью территориальной администрации, обеспечивает выполнение задач и полномочий, возложенных на администрацию;
- без доверенности действует от имени территориальной администрации, обеспечивает выполнение задач и полномочий, возложенных на территориальную администрацию;
- несет ответственность за своевременное и качественное решение вопросов, относящихся к функциям территориальной администрации.

Правонарушение совершено 21.01.2024 по адресу: Ярославская область, город Ярославль, пр-кт Авиаторов, д.74а в Территориальной Администрации Заволжского района мэрии г. Ярославля.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 настоящего 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 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 случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса (часть 3 статьи 3.4 КоАП РФ).

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Согласно определению Конституционного Суда Российской Федерации от 25.06.2019 № 1563-О статья 4.1.1 КоАП РФ, действующая во взаимосвязи с положениями статьи 3.4 КоАП РФ, предусматривает возможность замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением в качестве одного из способов индивидуализации административного наказания, применяемого в отношении особого субъекта административной ответственности - субъектов малого и среднего предпринимательства, а также их работников. По смыслу указанных законоположений такая замена осуществляется, в частности, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора) при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Исходя из приведенных норм и правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, возможность замены наказания в виде административного штрафа на предупреждение допускается при наличии совокупности всех обстоятельств, указанных в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ. Помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием

для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые.

<...> ФИО правонарушение совершено впервые, обстоятельство, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не имеется.

Санкция части 6 статьи 7.32 КоАП РФ не предусматривает назначение наказания в виде «предупреждения». Часть 6 статьи 7.32 КоАП РФ не входит в перечень статей, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, по которым не может быть заменен административный штраф на предупреждение.

В данном случае отсутствует причинение 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 отсутствует имущественный ущерб.

Оценив характер и обстоятельства совершенного административного правонарушения ФИО, должностное лицо Ярославского межрегионального УФАС России усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, частью 6 статьи 7.32, статьей 23.66, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ, должностное лицо Ярославского межрегионального УФАС России ...,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь должностное лицо заказчика, <...> ФИО, ..., за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, выразившегося в нарушении порядка расторжения муниципального контракта от 13.12.2023 № 48 на поставку стола для переговоров (ИКЗ: 233760301127776030100100070000000244): заказчиком неверно определена дата расторжения контракта, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 2024 года

Дата выдачи постановления «___» _____ 2024 года

... ..