

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № АГОЗ-143/16

«14» апреля 2016 года

г. Москва

Я, заместитель начальника Управления контроля государственного оборонного заказа ФАС России, Адигюзелов К.А., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №АГОЗ-143/16, возбужденного в отношении должностного лица Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации - заместителя начальника Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации <...> по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Протокол по делу об административном правонарушении от 01.04.2016 №АГОЗ-143/16 составлен заместителем начальника отдела правового обеспечения контроля размещения ГОЗ Управления контроля государственного оборонного заказа Федеральной антимонопольной службы Губаевой Л.Р. по факту совершения должностным лицом Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации - заместителем начальника Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации <...> административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

В день рассмотрения протокола и материалов дела об административном правонарушении №АГОЗ-143/16 в ФАС России явился представитель <...> по доверенности - <...>

26.05.2015 Министерством обороны Российской Федерации (далее — Заказчик) на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) размещено извещение № 0173100004515001056 о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение опытно-конструкторской работы "Разработка оптико-электронной системы наблюдения в видимом и инфракрасном диапазонах длин волн для оснащения самолетов наблюдения ТУ-214ОН" (шифр "БКАН СРМ-ОН") для нужд Министерства обороны Российской Федерации (далее – Конкурс).

Конкурсная документация на выполнение опытно-конструкторской работы «Разработка оптико-электронной системы наблюдения в видимом и инфракрасном диапазонах длин волн для оснащения самолетов наблюдения ТУ-214ОН» (шифр «БКАН СРМ-ОН») для нужд Министерства обороны Российской Федерации (далее

— Конкурсная документация) содержит проект государственного контракта на выполнение опытно-конструкторской работы «Разработка оптико-электронной системы наблюдения в видимом и инфракрасном диапазонах длин волн для оснащения самолетов наблюдения ТУ-214ОН» (шифр «БКАН СРМ-ОН») для нужд Министерства обороны Российской Федерации (далее — Проект контракта).

Согласно пункту 8.1 Проекта контракта «в случае выполнения ОКР (этапа ОКР) (до подписания Итогового акта приемки выполненной ОКР), не соответствующих требованиям Контракта к качеству, Исполнитель уплачивает штраф в размере _____ за каждый факт выполнения работ, не соответствующих требованиям Контракта к качеству работ».

Согласно пункту 8.2 Проекта контракта «в случае неисполнения и (или) ненадлежащего исполнения гарантийных обязательств Исполнитель уплачивает штраф в размере _____ за каждый факт нарушения гарантийного обязательства».

В соответствии с частью 4 статьи 34 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) в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила).

Пунктом 4 Правил установлено, что за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Таким образом, Заказчиком в Проекте контракта в нарушение части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе не установлены условия об ответственности исполнителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии со статьей 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут административную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

За утверждение конкурсной документации с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со статьями 1.5, 2.1, 2.4 КоАП РФ лицо подлежит ответственности только за те правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие, либо бездействие лица, за которое законодательством установлена административная ответственность, при этом должно быть наличие причинной связи между действием, бездействием лица и наступившими последствиями.

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением, либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Конкурсная документация утверждена заместителем начальника Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации — <...>

Таким образом, должностным лицом Заказчика — <...> нарушены требования части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Заказчика, а именно: г. Москва, ул. Мясницкая, д.37а

Временем совершения административного правонарушения является дата утверждения Конкурсной документации — 25.05.2015.

Вместе с тем, при принятии решения о привлечении <...> к административной ответственности необходимо учесть следующее.

Совершенное <...> правонарушение не повлияло на результат определения поставщика по закупке с номером извещения 0173100004515001056: возможность заключения Министерством обороны Российской Федерации контракта по итогам проведения открытого конкурса с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) — ПАО «Туполев» была согласована с ФАС России в установленном Законом о контрактной системе порядке; государственный контракт заключен и находится в стадии исполнения.

Совершенное <...> правонарушение не привело к ограничению конкуренции, к необоснованному ограничению числа участников закупок, не повлекло вредных последствий в виде причинения реального ущерба бюджету Российской Федерации.

Согласно статье 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.

Таким образом, допущенное <...> нарушение требований части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе хотя формально и содержит признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляет существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений, и его можно расценивать как малозначительное.

На основании изложенного, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении и собранные по делу доказательства, объяснения лиц и оценив все обстоятельства дела в их совокупности, руководствуясь статьями 2.1, 2.9, 4.2, 4.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении №АГОЗ-143/16 в отношении должностного лица Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации - заместителя начальника Департамента государственных закупок Министерства обороны Российской Федерации <...> прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ <...> объявить устное замечание.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ 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 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.