

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 012/04/7.30-289/2024

14 мая 2024 года г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) в отношении руководителя отдела муниципальных закупок Администрации Куженерского муниципального района <...> (дата и место рождения: <...>, <...>; документ, удостоверяющий личность: паспорт серия <...> № <...>, выдан <...>; место регистрации (жительства): <...>) по факту нарушения требований части 3 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», выразившегося в установлении требования в проектах контрактов не в соответствии с действующей редакцией Закона о контрактной системе (номера извещений в ЕИС: № 0108300003124000004 от 29.02.2024, № 0108300003124000003 от 29.02.2024),

УСТАНОВИЛ:

23.04.2024 ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России в отношении руководителя отдела муниципальных закупок Администрации Куженерского муниципального района <...> по факту нарушения требований части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, выразившегося в установлении требования в проектах контрактов не в соответствии с действующей редакцией Закона о контрактной системе (номера извещений в ЕИС: № 0108300003124000004 от 29.02.2024, № 0108300003124000003 от 29.02.2024), составлен протокол об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо 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.

Настоящее дело рассмотрено при участии <...> посредством видеоконференцсвязи.

Так, из протокола об административном правонарушении следует, что <...> по месту исполнения должностных обязанностей, совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Администрацией Куженерского муниципального района проводилась закупка на ремонт дороги по ул.Новостройка в дер.Большой Тумьюмучаш Куженерского района (извещение в ЕИС 0108300003124000004 от 29.02.2024).

Из части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе следует, что заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

В пункте 8.10.2 проекта контракта указано, что в независимую гарантию включается условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации,

если гарантом в срок не более чем десять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока ее действия.

Вместе с тем, Федеральным законом от 16.04.2022 № 109-ФЗ часть 3 статьи 45 Закона о контрактной системе изменена, изложена в следующей редакции: «В независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования».

Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0108300003124000004 размещено в ЕИС 29.02.2024, то есть после вступления в силу положений Федерального закона от 16.04.2022 № 109-ФЗ.

Таким образом, заказчик в нарушение части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе в пункте 8.10.2 проекта контракта установил требование к независимой гарантии противоречащее действующей редакции части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Аналогичное нарушение допущено по закупке на ремонт дороги в д. Шойдум ул. Молодежная Русско-Шойского сельского поселения Куженерского муниципального района РМЭ (извещение в ЕИС 0108300003124000003 от 29.02.2024).

В пункте 8.10.2 проекта контракта указано, что в независимую гарантию включается условие о праве Заказчика на бесспорное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, если гарантом в срок не более чем десять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока ее действия.

Ответственность за данные нарушения законодательства предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона 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.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом 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 том числе, в государственных организациях.

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 указанного Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица (примечание к статье 2.4 КоАП РФ).

Так согласно сведениям, представленным Администрацией Куженерского муниципального района, лицом, ответственным за данное правонарушение, является <...>.

Приказом № АКР00000008 от 23.03.2020 <...> назначена на должность руководителя отдела муниципальных закупок Администрации Куженерского муниципального района с 23.03.2020.

Согласно пункту 2.6. должностной инструкции руководителя отдела муниципальных закупок Администрации Куженерского муниципального района на руководителя отдела возлагается обязанность по осуществлению подготовки и размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок.

Таким образом, прихожу к выводу, что в действиях <...> имеется нарушение, выразившееся в установлении в пунктах 8.10.2 проектов контрактов (номера извещений в ЕИС: № 0108300003124000004 от 29.02.2024, № 0108300003124000003 от 29.02.2024) требования к независимой гарантии противоречащего действующей редакции части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе., и как следствие состав административного правонарушения по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вина <...> в совершении указанного правонарушения подтверждается протоколом об административном правонарушении и собранными материалами дела.

Время совершения административного правонарушения: 29.02.2024 (дата размещения извещений в ЕИС).

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, Куженерский район, пгт Куженер, ул. Кирова 14 (адрес места нахождения заказчика).

В силу части 2 статьи 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.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного

правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения <...>, правонарушение признано совершенным по неосторожности. <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельством смягчающим административную ответственность является нахождение у <...> на иждивении малолетнего ребенка.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

При рассмотрении дела <...> пояснила, что с вменяемым правонарушителем согласна, просила прекратить производство по делу об административном правонарушении в связи с малозначительностью.

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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет

место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренном КоАП РФ.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

В результате установления требования в проектах контрактов не в соответствии с действующей редакцией Закона о контрактной системе не было допущено нарушения конкуренции: по закупке 0108300003124000004 было подано 5 заявок, по закупке 0108300003124000004 было подано 4 заявки. Так как закупки проводились для субъектов малого предпринимательства, победитель не предоставлял обеспечение в виде банковской гарантии. Победителем была представлена информация о трех исполненных контрактах, исполненных без применения к нему неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с частью 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, несмотря на наличие в действиях <...> формальных признаков состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ, с учетом характера и степени общественной опасности правонарушения и конкретных обстоятельств дела, полагаю, что в совершенном <...> административном правонарушении отсутствует существенная угроза охраняемым законом общественным отношениям, ущерб государства и другим лицам, а также действия, совершенные <...> не повлекли неблагоприятных последствий.

На основании изложенного, оценив конкретные обстоятельства совершения правонарушения, считаю возможным применить положения статьи 2.9 КоАП РФ и признать данное правонарушение малозначительным. Применение в рассматриваемом деле меры административного наказания в виде штрафа носит неоправданно карательный характер, и не соответствует тяжести правонарушения и степени вины.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении, возбужденному в отношении руководителя отдела муниципальных закупок Администрации Куженерского муниципального района <...> по части 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 КоАП РФ и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган либо в районный суд в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя управления - начальник отдела
<...>