

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу

№ 8-04/117

об административном правонарушении

12 октября 2016 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю - начальник отдела контроля органов власти <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.09.2016 и материалы дела № 8-04/117 об административном правонарушении, предусмотренном частью 3 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении муниципального унитарного предприятия «Николаевские тепловые сети»

УСТАНОВИЛ:

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

За исключением отдельных положений данный закон вступил в силу с 01.01.2012.

Муниципальные унитарные предприятия, в уставном капитале которых доля участия субъекта Российской Федерации в совокупности превышает пятьдесят процентов, обязаны осуществлять закупки товаров, работ, услуг в соответствии с указанным законом (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

Согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц Федеральной налоговой службы МУП «Николаевские тепловые сети» зарегистрировано 23.06.2015, учредителем предприятия является администрация городского поселения «Город Николаевск-на-Амуре», соответственно, осуществляемые предприятием закупки товаров работ, услуг подчинены нормам Закона о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Частью 1 статьи 4 Закона о закупках установлено, что положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны обеспечить информационную открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (статья 3 Закона о закупках).

До ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация и документы размещаются 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 (часть 10 статьи 8 Закона о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 8 Закона о закупках заказчики, созданные после дня вступления в силу Закона о закупках, утверждают в течение трех месяцев с даты их регистрации в едином государственном реестре юридических лиц положение о закупке. В случае, если в течение указанного срока такими заказчиками не размещено в соответствии с требованиями настоящего федерального закона утвержденное положение о закупке, заказчики при закупке руководствуются положениями Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона утвержденного положения о закупке.

Поскольку Положение о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг предприятия в установленном порядке и сроки на официальном сайте закупок не размещены, при осуществлении закупок предприятие обязано руководствоваться нормами Закона о контрактной системе.

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (статья 6 Закона о контрактной системе).

Статьей 8 Закона о контрактной системе установлено, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения

конкуренции между участниками закупок. любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности, к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Частями 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе установлено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

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.

Исходя из пункта 4 статьи 3 Закона о контрактной системе, участником закупки может являться любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Из содержания статей 4,42,49,50,63,64,73,74,83 Закона о контрактной системе следует, что информация о проведении закупок размещается в единой информационной системе.

В соответствии со статьей 7 Закона о контрактной системе в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок. Открытость и прозрачность информации, указанной в части 1 настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе. Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

МУП «Николаевские тепловые сети» заключены договоры: с ИП <...> от 19.08.2015 №1 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и кирпичной кладки наружной стены административного здания, расположенного по ул. М.Горького, 48, площадью 80 кв.м. на сумму 490 652 руб., с ООО «Армада» от 19.01.2016 №19/01 на поставку матов прошивных на сумму 121 161,84 руб., с ООО «РемДВ» от 15.02.2016 №1/15-02-16 по ремонту полов в помещениях на сумму 103 502,00 руб., с ООО «Кадар» от 01.03.2016 №4/2016 по ремонту помещений на сумму 112 884,00 руб.

Вместе с тем, данные договоры заключены без проведения предусмотренных Законом о контрактной системе процедур, следовательно, информация и документы, размещение которых предусмотрено Законом о контрактной системе, на официальном сайте не размещались.

Частью 3 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, установлена ответственность за неразмещение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок информации и документов, размещение которых предусмотрено в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Уведомлением законный представитель МУП «Николаевские тепловые сети» вызван на составление протокола 27.09.2016, о дате, времени и месте его составления уведомлен надлежащим образом, не явился, заявлений, возражений, ходатайств не заявлял.

27.09.2016 в отношении МУП «Николаевские тепловые сети» в отсутствие законного представителя составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 3 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, назначена дата, время и место рассмотрения данного административного дела.

28.09.2016 от предприятия поступило ходатайство о применении статьи 2.9. КоАП РФ при рассмотрении данного административного дела, со ссылками на то, что предприятие создано в 2015 году, уставной фонд предприятия недостаточен для начала производственной деятельности, вынуждено закупать товары, работы, услуги согласно возникшим потребностям без проведения процедур, предусмотренных законодательством, сумма заключенных договоров незначительно превышала 100 000 руб. У директора предприятия отсутствовало намерение пренебрежительно относиться к исполнению своих должностных обязанностей, подготовка документов в целях проведения закупок требовала специальных познаний, положение о закупках предприятия было разработано и размещено уже при привлечении к административной ответственности. Неразмещение информации о договорах на официальном сайте Российской Федерации в Единой информационной системе в сфере закупок не нарушило прав и законных интересов иных лиц, не причинен ущерб органам и охраняемым законом общественным отношениям. Также директор предприятия просит рассмотреть дело в отсутствие представителя.

Заместитель руководителя Хабаровского УФАС России – начальник отдела контроля органов власти <...>, рассмотрев материалы дела № 8-04/117 об административном правонарушении, пришел к следующему выводу.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу части 2 указанной статьи юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно разъяснениям, содержащимся в [пункте 16.1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в [части 2 статьи 2.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц кодекс формы вины не выделяет.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях [Особенной части](#) кодекса возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Обстоятельства, указанные в [части 1](#) или [части 2 статьи 2.2](#) Кодекса Российской Федерации, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Материалами дела подтверждается, что информация о закупках, связанных с заключением договоров с ИП <...> от 19.08.2015 №1 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и кирпичной кладки наружной стены административного здания, расположенного по ул. М.Горького, 48, площадью 80 кв.м. на сумму 490 652 руб., с ООО «Армада» от 19.01.2016 №19/01 на поставку матов прошивных на сумму 121 161,84 руб., с ООО «РемДВ» от 15.02.2016 №1/15-02-16 на выполнение работ по ремонту полов в помещении на сумму 103 502,00 руб., с ООО «Кадар» от 01.03.2016 №4/2016 на выполнение работ по ремонту помещений на сумму 112 884,00 руб., в единой информационной системе не размещалась, что свидетельствует о наличии в действиях предприятия объективной стороны вменяемого административного правонарушения.

У предприятия имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых частью 3 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению, предприятие небрежно отнеслось к выполнению возложенной на него Законом о контрактной системе обязанности соблюдения информационной открытости закупок путем их размещения в единой информационной системе.

Доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, находящихся вне контроля предприятия и препятствующих надлежащим образом выполнять требования законодательства, в материалы дела не представлено.

Доводы ходатайства о малозначительности совершенного правонарушения отклоняются в силу следующего.

Как следует из пункта 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, если при рассмотрении дела будет установлена малозначительность совершенного административного правонарушения, на основании статьи 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, о чем должно быть указано в постановлении о прекращении производства по делу.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее состав административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Статья 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренных данным Кодексом.

Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния и должна быть мотивирована.

Установленные Законом о контрактной системе основополагающие принципы при проведении закупок, в числе которых принцип информационной открытости, прозрачности направлены на обеспечение прав участников закупки на получение полной и достоверной информации о такой закупке.

Предприятием заключались договоры на сумму свыше 100 000 руб. без соблюдения требований Закона о контрактной системе, информация о закупках в публичном доступе не размещалась, что исключило возможность заинтересованных лиц в равных условиях претендовать на заключение указанных договоров. При этом на протяжении 2015-2016 годов предприятием не предпринимались меры организационного и правового характера, направленные на соблюдение требований законодательства о закупках.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.30 КоАП РФ, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством.

В этой связи существенная угроза охраняемым общественным отношениям

заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере надлежащего информационного обеспечения закупок.

Учитывая особый субъектный состав лиц, на которых распространяются положения Закона о контрактной системе, и цели и принципы правового регулирования Закона о контрактной системе, совершенное правонарушение не может быть признано малозначительным.

В соответствии с частью 3 статьи 4.1. КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу части 3.2 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, органа, должностное лицо, рассматривающее дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

При этом при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1. КоАП РФ размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего кодекса (часть 3.3. статьи 4.1. КоАП РФ).

Исходя из того, что размер административного штрафа, предусмотренный указанной санкцией, составляет 500 000 руб., общая сумма указанных договоров – 828 199,84 руб., постановлением от 12.10.2016 по делу №8-04/116 предприятие привлечено к административной ответственности с назначением штрафа в размере 50 000 руб., учитывая возложенную на предприятие финансовую нагрузку, связанную с оплатой штрафов, учитывая характер совершенного правонарушения и конкретные обстоятельства дела, полагаю возможным снизить размер административного штрафа до 250 тысяч рублей.

В совокупности изложенного факт совершения МУП «Николаевские тепловые сети» правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.30 КоАП РФ, доказан имеющимися в деле материалами.

Место совершения правонарушения: г. Николаевск-на-Амуре.

На основании изложенного, руководствуясь частью 3 статьи 7.30, 23.83, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать МУП «Николаевские тепловые сети» (ИНН 2705000395, КПП 270501001, ОГРН 1152705000447) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившегося в неразмещении должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок информации и документов, размещение которых предусмотрено в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а именно информации и документов о проведении закупок: на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и кирпичной кладки наружной стены административного здания, расположенного по ул. М.Горького, 48, площадью 80 кв.м. на сумму 490 652 руб. (договор от 19.08.2015 №1 с ИП ...), на поставку матов прошивных на сумму 121 161,84 руб. (договор с ООО «Армада» от 19.01.2016 №19/01), на выполнение работ по ремонту полов в помещении на сумму 103 502,00 руб. (договор с ООО «РемДВ» от 15.02.2016 №1/15-02-16), на выполнение работ по ремонту помещений на сумму 112 884,00 руб. (с ООО «Кадар» от 01.03.2016 №4/2016).

2. Применить к МУП «Николаевские тепловые сети» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляются: получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), ИНН 2721023142, КПП 272101001, КБК 161 1 16 33050 05 6000 140. Банк получателя: Отделение Хабаровск г. Хабаровск, БИК 040813001, расчетный счет 40101810300000010001, ОКТМО 08631700, лицевой счет 04221340250.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

