

<...>

ФИО

...

...

...

Обществу с ограниченной
ответственностью «ТеплоЭнергоСервис»

...

...

Постановление

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 076/04/7.32-183/2024

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 (Ярославское межрегиональное УФАС России) ..., рассмотрев протокол об административном правонарушении от ... г. и материалы дела об административном правонарушении № 076/04/7.32-183/2024, возбужденного в отношении должностного лица заказчика – <...> ФИО, ..., в присутствии ФИО, представителя по устному ходатайству ФИО1, представителя общества с ограниченной ответственностью «ТеплоЭнергоСервис» по доверенности ФИО3,

установил:

02.03.2018 г. между МОУ «Средняя школа № 15», именуемым в дальнейшем «Заказчик», и ООО «ТеплоЭнергоСервис», именуемым в дальнейшем «Подрядчик», заключен контракт № 2702-18-02 на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем отопления (далее – контракт от 02.03.2018 № 2702-18-02).

Пунктом 2.1 контракта определено, что предметом контракта является выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем отопления.

Срок выполнения работ, оказания услуг: с даты заключения контракта по 28.02.2026

г. (пункт 3.1 контракта).

Цена контракта определяется в виде процента экономии в денежном выражении соответствующих расходов Заказчика на поставку энергетических ресурсов и составляет 1 084 764,81 руб. НДС не облагается. Максимальный процент экономии, подлежащий уплате подрядчику по контракту составляет 95% (пункт 8.1 контракта).

10.02.2023 МОУ «Средняя школа № 15» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2702-18-02 от 02.03.2018 (далее также - решение об одностороннем отказе от исполнения контракта). 10.02.2023 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе (реестровая запись контракта 3760501417818000003), соответственно, в соответствии с пунктом 3 части 12.1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ датой надлежащего уведомления подрядчика о принятом заказчиком решении является 10.02.2023.

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, по мнению заказчика, нарушения условий контракта подрядчиком не устранены, в связи с чем исходя из части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контрактов вступили в законную силу, а указанный контракт расторгнут 21.02.2023.

Согласно части 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Заказчиком в Ярославское межрегиональное УФАС России во исполнение вышеприведенного положения направлено обращение о включении сведений об ООО «ТеплоЭнергоСервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

В ходе рассмотрения вопроса о включении/невключении сведений об ООО «ТеплоЭнергоСервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Ярославским межрегиональным УФАС России принято решение об отказе во включении сведений об ООО «ТеплоЭнергоСервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (решение по делам № 05-03/52П-23 (76-44 РНП), № 05-03/51П-23 (76-43 РНП)).

Вместе с тем, не согласившись с принятым заказчиком односторонним отказом от исполнения контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02, общество обратилось в Арбитражный суд Ярославской области с заявлением о признании данного одностороннего отказа незаконным и подлежащим отмене. Решением Арбитражного суда от 14.09.2023 требования ООО «ТеплоЭнергоСервис»

удовлетворены, односторонний отказ заказчика от исполнения заключенного контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02 признан незаконным.

Вышеуказанное решение суда первой инстанции поддержано решением Вторым арбитражным апелляционным судом от 28.11.2023. Данное решение вступило в законную силу со дня его принятия.

В связи с вышеуказанным, ООО «ТеплоЭнергоСервис» направило в адрес Ярославского межрегионального УФАС России обращение (заявление) о привлечении должностного лица заказчика, МОУ «Средняя школа № 15», к административной ответственности в связи с принятием незаконного решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02 вопреки требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

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.

Таким образом, руководствуясь решениями арбитражных судов о признании решения от 10.02.2023 об одностороннем отказе от исполнения контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02 незаконным, заказчик допустил **нарушение части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

В действиях заказчика усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 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.

Приказом управления образования мэрии города Ярославля от ... № ... ФИО назначена на должность <...> муниципального образовательного учреждения средней общеобразовательной школы № 15 с ... г.

Приказом департамента образования мэрии города Ярославля от ... № ... «...» пролонгированы трудовые отношения с ФИО, <...> муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 15», с ... по ... г.

Пунктом 5.6.1 Устава муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 15», утвержденного приказом департамента образования мэрии города Ярославля от ... № ... (далее – Устав), непосредственное (единоличное) управление школой осуществляет директор.

Директор школы действует от имени школы и имеет право на:

- осуществление действий без доверенности от имени школы, в том числе представление его интересов и совершение сделок от его имени;

- выдачу доверенности, в том числе руководителям филиалов и представительств школы (при их наличии), совершение иных юридически значимых действий;
- открытие (закрытие) в установленном порядке счетов школы;
- решение иных вопросов, предусмотренных законодательством Российской Федерации, уставом и локальными нормативными актами школы (пункт 5.6.2 Устава).

Директор школы на основании пункта 5.6.3 Устава обязан:

- соблюдать при исполнении должностных обязанностей требования законодательства Российской Федерации, законодательства Ярославской области, правовых актов органов местного самоуправления, устава, коллективного договора, соглашений, локальных нормативных актов и трудового договора;
- обеспечить эффективную деятельность школы, организацию административно-хозяйственной, финансовой и иной деятельности школы;
- обеспечивать целевое и эффективное использование денежных средств школы, а также имущества, переданного школе в оперативное управление в установленном порядке;
- обеспечивать своевременное и качественное выполнение всех договоров и обязательств школы;
- выполнять иные обязанности, предусмотренные законодательством Российской Федерации, уставом и локальными нормативными актами школы.

На основании пункта 5.6.4 Устава к компетенции директора школы относится в том числе осуществление руководства школой в соответствии с законами, Уставом и иными нормативными правовыми актами.

Директор несет ответственность за деятельность школы (пункт 5.6.5 Устава).

Правонарушение совершено 22.02.2023 г. по адресу г. Ярославль, ул. Павлова, д.37 в муниципальном общеобразовательном учреждении «Средняя школа № 15».

В соответствии со статьей 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.

Учитывая изложенное, должностное лицо Ярославского межрегионального УФАС России ... приходит к выводу о совершении <...> муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 15» ФИО виновного деяния, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, выразившегося в нарушении порядка расторжения контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02 путем принятия заказчиком незаконного решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно частям 1, 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение

признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. 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.

В силу статьи 2.9 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием в случае малозначительности совершенного правонарушения.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» отражено, 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.

В пунктах 18, 18.1 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» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Таким образом, категория малозначительности относится к числу оценочных, в связи с чем определяется в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств совершенного правонарушения. Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Также следует отметить, что применение статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью должностного лица, уполномоченного решить дело об административном правонарушении.

Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, является формальным. Наступление общественно-опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения деяния.

Следовательно, существенная угроза охраняемым общественным отношениям

заключается в пренебрежительном отношении должностного лица заказчика к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Отсутствие негативных последствий и прямого ущерба охраняемым законом интересам само по себе не является основанием для вывода о малозначительности правонарушения.

В статье 26.1 КоАП РФ содержится перечень обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении. Положения названной нормы следует толковать в системной взаимосвязи с юридической конструкцией состава конкретного административного правонарушения. При производстве по делу об административном правонарушении с формальным составом, не предусматривающим в качестве обязательного элемента наступление каких-либо негативных последствий, характер и размер ущерба, причиненного правонарушением, не входят в предмет доказывания.

Оценивая характер, степень общественной опасности и конкретные обстоятельства совершения правонарушения, анализируя представленные в материалы дела доказательства, должностное лицо Ярославского межрегионального УФАС России отмечает, что ФИО при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не приняла зависящие от нее исчерпывающие меры для соблюдения нормативных требований. Исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать совершенное ФИО правонарушение как малозначительное, не установлено.

В соответствии со статьей 1.2. КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе защита собственности, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Статья 7.32 КоАП РФ включена в главу 7 КоАП РФ, объединяющую административные правонарушения в области охраны собственности.

С учетом целей и задач законодательства об административных правонарушениях, установление административной ответственности за несоблюдение требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок имеет целью предотвратить наступление существенной угрозы охраняемым общественным отношениям в сфере охраны государственной собственности, нарушение которых препятствует эффективному и рациональному, производимому на основе принципов гласности и прозрачности, использованию бюджетных средств, приводит к невозможности достижения целей по предотвращению коррупции и других злоупотреблений в сфере осуществления закупок.

Нарушение ФИО требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ противоречит базовым принципам обеспечения гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, закрепленных в части 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Объективным отражением степени общественной опасности противоправного деяния и, как следствие, потенциальной угрозы охраняемым общественным отношениям служит санкция части 6 статьи 7.32 КоАП РФ, предусматривающая применение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок обладает высокой степенью общественной опасности.

В части 1 статьи 3.1. КоАП РФ установлено, что административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Таким образом, учитывая характер совершенного правонарушения, роль правонарушителя, тяжесть последствий, совершенное <...> муниципального общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 15» ФИО, административное правонарушение нельзя признать малозначительным.

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.

Должностным лицом Ярославского межрегионального УФАС России установлено, что 19.01.2024 (резюльтивная часть постановления; постановление в полном объеме изготовлено 22.01.2024) в отношении ФИО вынесено постановление по делу об административном правонарушении № 076/04/7.32.5-1498/2023 за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, выразившегося в нарушении сроков оплаты выполненных работ (оказанных услуг) по контракту от 02.03.2018 № 2702-18-02 (по актам № 52 о достигнутой экономии тепловой энергии от 12.01.2023 г., № 53 о достигнутой экономии тепловой энергии от 06.02.2023 г.).

Согласно указанному постановлению ФИО привлечена к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 30 000 рублей.

Исходя из вышеуказанного, ФИО не впервые совершила административное правонарушение, что свидетельствует об отсутствии оснований для применения статьи 4.1.1 КоАП РФ о замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение.

При назначении административного наказания учитывается характер совершенного должностным лицом заказчика административного правонарушения, личность виновной, ее имущественное и семейное положение.

Согласно части 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие 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 настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей, либо административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее четырех тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее сорока тысяч рублей.

Исходя из части 2.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 2.2 настоящей статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для граждан или должностных лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса либо соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях.

Должностное лицо Ярославского межрегионального УФАС России ..., изучив документы и сведения, представленные ФИО, учитывая личность, имущественное положение ФИО, а также характер совершенного правонарушения, пришло к выводу о наличии оснований для снижения административного штрафа до половины размера административного штрафа, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ (до 25 000 рублей).

На основании изложенного, руководствуясь 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 контракта от 02.03.2018 № 2702-18-02 путем принятия заказчиком незаконного решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, к **административной ответственности в виде административного штрафа в размере 25 000 (двадцати пяти тысяч) рублей.**

Согласно части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа

за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления о наложении административного штрафа административный штраф **может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок должен быть перечислен в доход бюджета

УИН ...

по коду 16111601071019000140

Получатель:

ИНН 7604009440

КПП 760401001

ОКТМО 78701000

УФК по Ярославской области (Ярославское межрегиональное УФАС России)

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ЯРОСЛАВЛЬ БАНКА РОССИИ//УФК по Ярославской области г. Ярославль (Ярославское межрегиональное УФАС России л/сч 04711411850)

БИК 017888102

Казначейский счет 03100643000000017100 (расч. счет)

Единый казначейский счет 40102810245370000065 (корр. счет) в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКТМО.

Назначение платежа: **штраф за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок согласно постановлению о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 076/04/7.32-183/2024.**

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

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

Срок предъявления к исполнению – 2 (два) года со дня вступления постановления в законную силу.

Дата выдачи постановления «___» _____ 2024 года

...

...