

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 17

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 02-09-171/2017

26 января 2018 года
Мансийск

г. Ханты-

Я, заместитель руководителя Ханты-Мансийского УФАС России – <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 02-09-171/2017 и протокол об административном правонарушении № 2 от 12.01.2018 года, возбужденного в отношении муниципального предприятия «Жилищно-коммунальное управление» муниципального образования город Ханты-Мансийск (далее — МП «ЖКУ») (<...>),

в присутствии представителя МП «ЖКУ» - <...>, без надлежащим образом оформленной доверенности на представление интересов МП «ЖКУ» в Ханты-Мансийском УФАС России по рассмотрению дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре поступило обращение ООО «Перспектива» (вх. от 07.11.2017 № 1719-ж).

В ходе рассмотрения обращения, Ханты-Мансийским УФАС России установлено, что 03.10.2016 на основании приказа от 29.09.2016 № 68 муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства города Ханты-Мансийска» (далее — МКУ «УКС») на сайте www.admhmansy.ru, размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора подряда на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории муниципального образования город Ханты-Мансийск Ханты-Мансийского автономного округа — Югры.

Вышеуказанный конкурс проведен в соответствии с пунктом 5.27 Постановления Правительства Ханты-Мансийского автономного округа — Югры от 30 января 2014 года № 30-п «О Порядке привлечения Югорским оператором, органами местного самоуправления, муниципальными

бюджетными учреждениями подрядных организаций, индивидуальных предпринимателей для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа — Югры».

В соответствии с протоколом МКУ «УКС» вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе на право заключения договора подряда на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории муниципального образования город Ханты-Мансийск Ханты-Мансийского автономного округа — Югры от 19.10.2016, победителем открытого конкурса признано МП «ЖКУ».

01.11.2017 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru МП «ЖКУ» размещено извещение № 31705692190 о проведении закупки у единственного поставщика по капитальному ремонту дома по адресу ул. Гагарина д. 90.

Вышеуказанная закупка проведена в рамках Федерального закона от 18.11.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

В документации вышеуказанной закупки, МП «ЖКУ» размещен протокол МКУ «УКС» от 19.10.2016, на основании которого, МП «ЖКУ» провело закупку у единственного поставщика, извещение № 31705692190.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 2 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе, государственные, **муниципальные унитарные предприятия осуществляют закупки в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона**, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, а также **за исключением закупок, осуществляемых в течение года в соответствии с правовым актом (положением о закупке), предусмотренным частью 3 статьи 2 Закона о закупках, принятым государственным, муниципальным унитарными предприятиями и размещенным до начала года в единой информационной системе:**

1) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, субсидий (грантов),

предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

2) **в качестве исполнителя по контракту** в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного предприятия, за исключением случаев исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона;

3) без привлечения средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации государственными, муниципальными унитарными предприятиями, являющимися аптечными организациями.

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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (**положение о закупке**).

Вместе с тем, в ходе проведения административного расследования, антимонопольным органом установлено, что МП «ЖКУ» не являлось исполнителем по **контракту, заключенному в рамках Закона о контрактной системе**. Доказательств обратного МП «ЖКУ» не представлено.

Согласно письмам Министерства финансов Российской Федерации от 05.10.2017 № 24-05-09/65161, от 29.09.2017 № 24-01-10/64059, в случае, если **предприятием заключен контракт в соответствии с Законом о контрактной системе**, при привлечении соисполнителей применяется Закон о закупках, но исключительно в объемах, необходимых для исполнения предприятием контракта, заключенного в соответствии с Законом о контрактной системе.

Толкуя вышеуказанные положения (п. 2 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе в частности, статью 15 Закона о контрактной системе в целом), антимонопольный орган отмечает следующие условия, при совокупности которых государственные (муниципальные) унитарные предприятия вправе осуществлять закупки в рамках Закона о закупках:

1. Принятие Положения о закупке и опубликование его в Единой информационной системе в сфере закупок до конца года, предшествующего году осуществления закупок в рамках Закона о закупках;

2. Привлечение субподрядчика (субисполнителя) в рамках исполнения

контракта, **заключенного в рамках Закона о контрактной системе.**

Учитывая изложенное, МП «ЖКУ» обязано было осуществить закупку, извещение № 31705692190, в рамках Закона о контрактной системе.

Таким образом, МП «ЖКУ» нарушены установленные законодательством Российской Федерации процедура и порядок организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.

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 дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований Закона о контрактной системе и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации, предусмотрена статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно пункту 1 раздела I Приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы», территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Территориальный орган ФАС России осуществляет свою деятельность на территории одного или нескольких субъектов Российской Федерации (далее - территория региона) во взаимодействии с территориальными органами

федеральных органов исполнительной власти, органами государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями, в том числе с многофункциональными центрами предоставления государственных и муниципальных услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ, Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 7.32.4 настоящего Кодекса.

Таким образом, Ханты-Мансийское УФАС России уполномочено рассматривать дела об административном правонарушении по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – <...>.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела: 01.11.2017.

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, охраняемые законодательством о закупках.

Объективной стороной административного правонарушения является осуществление МП «ЖКУ» закупки товаров, работ, услуг в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в то время как данная закупка должна осуществляться в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Субъектом административного правонарушения является юридическое лицо – МП «ЖКУ».

Субъективной стороной административного правонарушения является противоправное бездействие. Лицо, совершившее административное правонарушение 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.

Таким образом, нарушение порядка осуществления закупок, определенного Законом о закупках, образует состав административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения,

представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ, защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Объяснения МП «ЖКУ», представлены в материалах дела.

Материалы дела собраны в полном объеме, позволяют принять объективное решение.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела должностным лицом (статья 29.2 КоАП РФ) – не установлены.

Рассмотрение дела состоялось 26 января 2018 года, в установленные статьей 29.6 КоАП РФ сроки.

Основания для освобождения МП «ЖКУ» от административной ответственности в силу статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют, в виду следующего.

В пункте 21 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 разъяснено, 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 существенной угрозы охраняемым общественным правоотношениям.

В соответствии с пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.04 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2, 3 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях учитываются при назначении административного наказания.

По смыслу ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

При рассмотрении дела должностное лицо приходит к выводу, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению публично-правовых обязанностей.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии с требованиями статьи 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии с требованиями статьи 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Рассмотрев материалы дела, должностное лицо считает факт указанного правонарушения установленным, вину МП «ЖКУ» доказанной.

Руководствуясь статьями 29.9, а так же статьями 3.5, 4.1, 4.6, 7.32.4, 19.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать муниципальное предприятие «Жилищно-коммунальное управление» муниципального образования город Ханты-Мансийск (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, выразившегося в нарушении установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов.
2. Применить к муниципальному предприятию «Жилищно-коммунальное управление» муниципального образования город Ханты-Мансийск (<...>) меру административной ответственности в виде административного штрафа в размере 20 000,00 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.