

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

27 мая 2019 года 039/04/7.32-260/2019

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление), рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении № 039/04/7.32-260/2019, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении

МКУ «...»

в отсутствие представителя Муниципального казенного учреждения «...»

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии от 08.02.2019 № РНП-039-00-2019 действия Муниципального казенного учреждения «...» признаны нарушившими ч.ч. 12, 13 ст. 95, ч. 6 ст. 104 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).

08.05.2019 ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 039/04/7.32-260/2019 и о проведении административного расследования в отношении МКУ «...» по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ.

По итогам административного расследования ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении.

Определением должностного лица Калининградского УФАС России от дд.мм.гг дело об административном правонарушении 039/04/7.32-260/2019 назначено к рассмотрению на дд.мм.гг в 15 часов 00 минут по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, д. 4, Калининградское УФАС России. Копия указанного определения вручена лично директору МКУ «...» И., о чем свидетельствует подпись И. Таким образом, Учреждение надлежащим образом извещено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. Для рассмотрения дела об административном правонарушении, в назначенное время дд.мм.гг в 15 часов 00 минут, представитель МКУ «...» не явился. Дело рассмотрено в отсутствие представителя МКУ «...».

Изучив протокол об административном правонарушении и другие материалы дела, нахожу вину МКУ «...» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

дд.мм.гг в Калининградское УФАС России поступило обращение МКУ «...» о

включении сведений об ООО «...» в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам рассмотрения обращения, решением Комиссии от дд.мм.гг № РНП-039-0-2019 в удовлетворении обращения МКУ «...» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «...» отказано. Заказчик признан нарушившим ч.ч. 12, 13 ст. 95, ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Материалами дела установлено, дата размещения на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) извещения о проведении Аукциона – дд.мм.гг.

Начальная (максимальная) цена контракта – руб.

По окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе дд.мм.гг года подано 3 (три) заявки на участие в закупке.

По результатам проведения Аукциона победителем признано ООО «...» (протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от дд.мм.гг № 00000000).

Предложение о цене контракта ООО «...» составило руб.

дд.мм.гг между Заказчиком и ООО «...» (далее – Общество, Исполнитель) заключен контракт № 00000000 на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия ул. ... в п. ..., ... района, Калининградской области (далее – Контракт).

В соответствии с частью 1 статьи 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

- 1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;
- 2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;
- 3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта подрядчик обязуется выполнить работы по ремонту дорожного покрытия (далее - Работы) ул. ... в п. ..., ... района,

Калининградской области (далее – Объект), в соответствии с условиями Контракта, утвержденной локальной сметой (Приложение №2) и техническим заданием (Приложение №1), являющимися неотъемлемой частью Контракта, а Муниципальный заказчик обязуется принять Работу и оплатить ее в установленном Контрактом порядке. В силу пункта 2.1. Контракт вступает в силу с даты заключения и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту.

Согласно пункту 2.1. Контракта взаимодействие Сторон при исполнении Контракта осуществляется только в письменном виде.

В соответствии с пунктом 4.1. Контракта контракт вступает в силу со дня его подписания и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту.

Пунктом 4.2. Контракта предусмотрено начало выполнения Работ по Контракту - в течение 3 (трех) календарных дней с даты заключения Контракта.

Согласно пункту 4.3. Контракта сроки выполнения Работ по настоящему Контракту: пятнадцать календарных дней с даты заключения Контракта.

Согласно пункту 5.1.2. Контракта Подрядчик обязуется обеспечить производство Работ в полном соответствии с локальной сметой (Приложение №2) и техническим заданием (Приложение №1).

В техническое задание на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия ул. ... в п. ..., ... района, Калининградской области указано, что работы по ремонту дорожного покрытия ул. ... в п. ..., ... района, Калининградской области, должны быть выполнены в соответствии со сметной документацией (Локальная смета «на ремонт дорожного покрытия»), условиями муниципального контракта с приложениями, и в соответствии с требованиями нормативно-правовых актов Российской Федерации и Калининградской области, в том числе ГОСТов, СНиПов и СанПиНов.

Подрядчик своими силами и средствами (или с привлечением субподрядных организаций) должен выполнить все работы, определенные настоящим техническим заданием, сметной документацией, условиями Муниципального контракта с приложениями, и в соответствии с требованиями нормативно-правовых актов Российской Федерации и Калининградской области, в том числе ГОСТов, СНиПов и СанПиНов. Сдать результат их выполнения Муниципальному заказчику в состоянии, отвечающем условиям заключенного контракта, а также с соблюдением технологии и качества выполняемых работ, используемых материалов и оборудования в соответствии с актами законодательства Российской Федерации и нормативными документами.

дд.мм.гг Подрядчик направил письмо (исх. № 0 от дд.мм.гг) в котором просит утвердить схему по ремонту дорожного покрытия ул. ... в п. ... в администрации ... района и ГИБДД, а также составить дополнительное соглашение на дополнительные работы, не включенные в сметную документацию и техническое задание, а именно устройство технического регулирования (длина дороги 350 м.п.).

В своем ответе от дд.мм.гг (исх. № 0 от дд.мм.гг) Заказчик указал, что не имеет

полномочий на согласование схемы, представленную схему ТСОДД необходимо согласовать с ОГИБДД МО МВД «...» и представить в адрес заказчика не позднее ДД.ММ.ГГ.

ДД.ММ.ГГ Заказчик направил претензию Подрядчику с требованием незамедлительно начать работы на объекте и завершить их в кратчайшие сроки.

ДД.ММ.ГГ Заказчиком направлена Подрядчику претензия с требованием об оплате пени в размере __ руб. в связи с нарушением срока выполнения работ по Контракту.

Таким образом, установлено, что ООО «...» не приступил к выполнению работ по ремонту дорожного покрытия ул. ... в п. ..., ... района.

В силу части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Пунктом 13.1. Контракта допускается расторжение Контракта по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 13.2. Муниципальный заказчик имеет право принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством, в том числе в следующих случаях:

- в случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ в т. ч. (статья 717 ГК РФ);
- в случае систематического нарушения Подрядчиком сроков выполнения Работ, влекущего нарушение срока завершения Работ более чем на 14 дней (основание - статья 715 ГК РФ);
- если отступления в выполненных Работах от условий Контракта или иные их недостатки в установленные Муниципальным заказчиком сроки не были устранены Подрядчиком либо являются существенными и неустранимыми;
- при систематическом (более двух раз подряд) несоблюдении Подрядчиком требований по качеству Работ, выполнение Подрядчиком Работ с отступлением от требований технического задания и локальной сметы, и выставленных в связи с этим Подрядчику двух претензий признается существенным нарушением Контракта.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение

заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято Заказчиком дд.мм.гг и направлено Подрядчику дд.мм.гг только по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Общества, указанному в контракте, иными способами и средствами связи данное решение Подрядчику не направлялось.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от дд.мм.гг, размещено Заказчиком в ЕИС дд.мм.гг.

Кроме того, учитывая неполучение Заказчиком в течение установленного срока сведений о надлежащем уведомлении Подрядчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта от дд.мм.гг, датой надлежащего уведомления Подрядчика является дата по истечении 30 дней - дд.мм.гг.

Согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Следовательно, датой вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта следует считать - дд.мм.гг.

В соответствии с частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

дд.мм.гг в Калининградское УФАС России поступило обращение Заказчика о включении сведений об ООО «...» в реестр недобросовестных поставщиков, т.е. с нарушением норм, определенных ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Таким образом, действия МКУ «...», выразившиеся в направлении ООО «...» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта одним способом (почтовым отправлением), неправильном определении даты расторжения контракта и нарушении сроков размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС, являются нарушением части 12, части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе и образуют состав правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ - нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта, что влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере двухсот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: _____

Время совершения административного правонарушения: дд.мм.гг.

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, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии со ст. ст. 4.2 и 4.3 КоАП РФ смягчающих либо отягчающих административную ответственность правонарушителя обстоятельств по делу не установлено.

В силу статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности. Оценка деяния на предмет выявления его малозначительности - прерогатива правоприменителя, который при ее осуществлении не может руководствоваться произвольными подходами. При применении конкретной нормы, закрепленной в статье 2.9 КоАП РФ и прямо не предусматривающей критерии оценки следует, прежде всего, принимать во внимание принципы и цели юридической ответственности. Обязателен комплексный анализ конкретной нормы в системном единстве с иными положениями законодательства, а так же влияние допущенных нарушений на состояние общества.

Таким образом, малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Исходя из положений статьи 2.9 КоАП РФ и пункта 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 следует, что малозначительность деяния является оценочным признаком и устанавливается в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу о том, что допущенное МКУ «...» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь статьей 4.1, частью 6 статьи 7.32, статьями 23.66., 29.9., 29.10. КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать **Муниципальное казенное учреждение «...» виновным** в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **Муниципальному казенному учреждению «...»** наказание в виде административного штрафа в размере **200 000 (двести тысяч)** рублей.

Заместитель руководителя –

начальник отдела

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно ст. 29.11. КоАП РФ

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.

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

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 Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть представлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

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 пункту 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.