

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

16 июля 2019 года

039/04/7.30-334/2019

г. Калининград

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) Ш (г. Калининград, ул. Барнаульская, 4), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении **039/04/7.30-334/2019**, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела К, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении должностного лица –

А

в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 13.02.2019 поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона, предметом которого является выполнение работ по объекту: «Устройство спортивной площадки для занятия пляжными видами спорта по адресу: ул. Тургенева в г. Зеленоградске Калининградской области» (извещение № 0135300003819000019) (далее – Аукцион).

По результатам рассмотрения жалобы, решением Комиссии № 039/06/34-47/2019 от 19.02.2019 Заказчик признан нарушившим части 4, 5, 8 статьи 34 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).

Определением должностного лица от 03.06.2019 возбуждено дело об административном правонарушении в отношении должностного лица – А по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ. Материалам присвоен номер <...> /04/7.30-334/2019.

02.07.2019 в отсутствие А был составлен протокол об административном правонарушении. Определением должностного лица Калининградского УФАС России от 02.07.2019 дело об административном правонарушении 039/04/7.30-334/2019 назначено к рассмотрению на 16.07.2019 в 15 часов 00 минут по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, д. 4, Калининградское УФАС России. Копии протокола и определения были направлены А по месту работы электронной почтой (<адрес>), заказным почтовым отправлением с уведомлением, а также по месту регистрации заказным почтовым отправлением с уведомлением (отправление №

№№№, неудачная попытка вручения 08.07.2019).

Надлежащим образом извещённый о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении А не явился, защитника не направил. Дело рассмотрено в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Изучив протокол об административном правонарушении и другие материалы дела, нахожу вину должностного лица – А в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

14.01.2019 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС) размещено извещение о проведении электронного аукциона извещение № 0135300003819000019 и документация об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 7 251 546,00 рублей.

В соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе 15.01.2019 в извещение о проведении Аукциона и документацию внесены изменения.

В соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе 24.01.2019 в извещение о проведении Аукциона и документацию внесены изменения.

В соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе 25.01.2019 в извещение о проведении Аукциона и документацию внесены изменения.

В силу части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается Заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Как установлено частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение

обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 6 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно части 8 вышеуказанной статьи Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила определения размера штрафа).

Так пунктом 3 Правил определения размера штрафа установлено, за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

Согласно пункту 9 Правил определения размера штрафа за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей

(включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 10 извещения о проведении Аукциона установлено: «Преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьей 30 Закона № 44-ФЗ и ограничение участия в определении подрядчика

не предоставляются».

В пункте 14 Предоставление преимущества субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со ст. 30 Закона № 44-ФЗ) и ограничение участия в определении поставщика» информационной карты документации об Аукционе также установлено следующее: «преимущества не предоставляются».

В ходе заседания Комиссией установлено, что пункт 8.10 раздела 4 «Проект контракта» документации об Аукционе изложен в следующей редакции: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена Контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно)».

Таким образом, при отсутствии в извещении и документации об Аукционе ограничения в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, Заказчиком в Раздел 4 «Проект контракта» документации об Аукционе включены условия о размере штрафов, устанавливаемых в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Таким образом, включение Заказчиком в Раздел 4 «Проект контракта» документации об Аукционе условия о размере штрафов, предусмотренный пунктом 4 Правил определения размера штрафа, нарушают положения части 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за

каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Пунктом 9 Правил определения размера штрафа установлено, что за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Установлено, что в Разделе 4 «Проект контракта» документации об Аукционе отсутствует ответственность Заказчика за каждый факт неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, установленная пунктом 9 Правил определения размера штрафа.

Таким образом, отсутствие в Разделе 4 «Проект контракта» документации об Аукционе условия об ответственности Заказчика за каждый факт неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств является нарушением части 4, 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела, документация об Аукционе утверждена заместителем главы администрации муниципального образования «Зеленоградский городской округ» А.

А назначен на должность в соответствии с распоряжением № №№№ от ДД.ММ.ГГГГ.

Место совершения административного правонарушения: Калининградская обл., г. Зеленоградск, ул. Крымская, 5 «А».

Время совершения административного правонарушения: 24.01.2019.

Согласно части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с

нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность А в соответствии со статьёй 4.3 КоАП РФ, по делу не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность А в соответствии со статьёй 4.2 КоАП РФ, по делу также не установлено.

В соответствии с пунктом 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Согласно статье 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.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, правового значения не имеют.

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.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ, правового значения не имеют.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния,

прихожу к выводу о том, что допущенное А 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 частью 4.2 статьи 7.30, статьями 23.66, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо – А виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить А наказание в виде административного штрафа в размере **3 000 (три тысячи)** рублей.

Заместитель руководителя

Ш

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.