

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 012/04/7.32-153/2022

31 марта 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 6 статьи 7.32 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) в отношении ранее замещавшего должность руководителя Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» Республики Марий Эл <...> (<...>) по факту нарушения, выразившегося в нарушении порядка одностороннего отказа от исполнения контракта № 21а/2021 от 11.06.2021, предусмотренного частью 12 статьи 95 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),

УСТАНОВИЛ:

04.03.2022 специалистом - экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России в отношении <...> составлен протокол об административном правонарушении по части 6 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

На рассмотрение настоящего дела <...> не явился, извещен в установленном порядке, ходатайств об отложении рассмотрения дела не заявлялось.

Так, из протокола об административном правонарушении следует, что <...> по месту исполнения должностных обязанностей 20.11.2021 совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

Управление городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе представило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — Марийское УФАС России, антимонопольный орган) сведения от 01.12.2021 (вх. № 11067 от 01.12.2021) в отношении ООО «Клевер Трейд» в связи с решением в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение работ по устройству стелы в честь 100-летия образования Республики Марий Эл на территории отдыха за торговым центром «Планета» по ул. Йывана Кырли г. Йошкар-Олы (извещение на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» <https://zakupki.gov.ru> № 0808300000221000010 от 19.05.2021).

Комиссией Марийского УФАС России в результате проверки указанных сведений, было установлено следующее.

Управлением городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» проведен электронный аукцион (извещение № 0808300000221000010 от 19.05.2021) на выполнение работ по устройству стелы в честь 100-летия образования Республики Марий Эл на территории отдыха за торговым центром «Планета» по ул. Йывана Кырли г. Йошкар-Олы.

По результатам проведенного аукциона, между Управлением городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» и ООО «Клевер Трейд» 11.06.2021 заключен муниципальный контракт № 21а/2021 на выполнение работ по устройству стелы в честь 100-летия образования Республики Марий Эл на территории отдыха за торговым центром «Планета» по ул. Йывана Кырли г. Йошкар-Олы на сумму 1 061 597,56 рублей.

Согласно пункту 3.1. контракта срок выполнения работ предусмотрен до 20.07.2021 включительно.

Согласно п.1.1 контракта, работы по настоящему Контракту выполняются в соответствии с требованиями технического задания, являющегося Приложением № 1 к настоящему Контракту, проектно-сметной документацией, определяющими объем и содержание работ, являющегося неотъемлемой частью настоящего Контракта.

Как следует из представленных заказчиком документов и сведений, по состоянию на 20.07.2021 работы, предусмотренные контрактом в полном объеме не завершены.

На момент предусмотренного контрактом срока завершения работ (20.07.2021) стоимость не исполненных работ ООО «Клевер Трейд» составила

1 061 597,56 рублей.

В соответствии с пунктом 4.7 настоящего контракта в течение 7 рабочих дней с момента получения от Подрядчика акта приемки выполненных работ (Форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ (Форма КС-3), всей исполнительной документации Заказчик осуществляет проверку выполненных работ, принимает выполненные Подрядчиком работы по фактическому объему выполненных Работ, принимает выполненные Подрядчиком работы по фактическому объему выполненных работ согласно Технического задания, а также исполненных Предписаний (п.4.5.) по вопросам выполнения работ, выданных Заказчиком в период производства работ.

Согласно пункту 4.9. контракта в случае выявления недостатков при приемке выполненных работ, отклонений от Технического задания, обнаружения ущерба имуществу Заказчика, Заказчиком приемка работ прекращается и составляется Предписание (не противоречащее условиям Технического задания) с указанием срока устранения недостатков, при этом приемка работ откладывается на срок, указанный в Предписании.

Только 18.08.2021 Подрядчик передал Заказчику акты по форме КС-2, КС-3 и исполнительную документацию.

Из заявления Заказчика следует, что в ходе приемки выполненных работ по контракту было установлено следующие замечания:

- по качеству окраски (непрокрас);
- выступления ржавчины на элементах стелы;
- на некоторых элементах конструкции появились следы кратеров;
- вспучивание.

Заказчиком в адрес Подрядчика были направлены претензии об устранении выявленных нарушений (19.08.2021, 16.09.2021, 29.09.2021).

29.09.2021 года УГХ администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» в адрес Подрядчика было направлено уведомление о проведении выездной комиссии по осмотру выполненных работ 30 сентября 2021 года в 11:00, однако к указанному времени представители ООО «Клевер Трейд» не явились.

30.09.2021 заказчиком был составлен акт о недостатках выполненных работ, в котором заказчик указал на то, что необходимо провести работы по перекраске конструкции и обработке антикоррозийным средством.

05.10.2021 Заказчиком с участием представителя ООО «Клевер Трейд» повторно был составлен акт осмотра объекта, осмотром было установлено о необходимости проведения мероприятий по устранению замечаний.

ООО «Клевер Трейд» обязалось устранить выявленные нарушения в согласованные с Заказчиком сроки (письма от 12.10.2021, 27.10.2021).

Однако, в связи с неустранением ООО «Клевер Трейд» нарушений, выявленных при приемке работ Заказчиком 16 ноября 2021 года принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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.

Согласно пункту 10.1. контракта, 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 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 подтверждений 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.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 19.11.2021, разместить в единой информационной системе данное решение, направить подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением, а также альтернативными средствами связи, обеспечивающими фиксацию получения подрядчиком письма. Как

следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено 16.11.2021 г. ООО «Клевер Трейд» посредством электронной почты, размещено в ЕИС (в разделе «Реестр контрактов» информация о расторжении контракта), однако, не было направлено по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), предусмотренным частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Также в рамках рассмотрения дела было установлено, что решение об одностороннем расторжении контракта Заказчиком вручено <...> под роспись 16.11.2021, как представителю ООО «Клевер Трейд», однако, каких-либо подтверждающих документов о том, что <...> является работником или представителем ООО «Клевер Трейд» в материалы дела заказчиком не представлено.

Как следует из пояснений заказчика, уведомление о вручении решения ООО «Клевер Трейд» в адрес Заказчика не поступало. На заседании комиссии представитель ООО «Клевер Трейд» также пояснил, что решение об одностороннем отказе в адрес общества не поступало.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе при невозможности получения подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомления либо информации об одностороннем отказе от исполнения контракта 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.

Как указывалось ранее, 16.11.2021 заказчиком размещено решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств в ЕИС. Следовательно, на основании части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть 17.12.2021.

Следовательно, в рассматриваемом случае, в силу части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе контракт будет считаться расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика, то есть только 28.12.2021.

Таким образом, заказчиком - Управлением городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» допущено

нарушение частей 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Ответственность за нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Согласно распоряжению мэра города Йошкар-Олы от 14.09.2020 № 512- к <... > назначен на должность руководителя Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола». Приказом №132-о/д от 14.09.2021 <...> назначен руководителем контрактной службы Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола».

Согласно части 4 статьи 38 Закона о контрактной системе контрактная

служба, контрактный управляющий осуществляют следующие функции и полномочия:

1) разрабатывают план закупок, осуществляют подготовку изменений для внесения в план закупок, размещают в единой информационной системе план закупок и внесенные в него изменения;

2) разрабатывают план-график, осуществляют подготовку изменений для внесения в план-график, размещают в единой информационной системе план-график и внесенные в него изменения;

3) осуществляют подготовку и размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок, документации о закупках и проектов контрактов, подготовку и направление приглашений принять участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) закрытыми способами;

4) обеспечивают осуществление закупок, в том числе заключение контрактов;

5) участвуют в рассмотрении дел об обжаловании результатов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и осуществляют подготовку материалов для выполнения претензионно-исковой работы;

6) организуют в случае необходимости на стадии планирования закупок консультации с поставщиками (подрядчиками, исполнителями) и участвуют в таких консультациях в целях определения состояния конкурентной среды на соответствующих рынках товаров, работ, услуг, определения наилучших технологий и других решений для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

7) осуществляют иные полномочия, предусмотренные указанным Федеральным законом.

Более того, согласно представленным сведениям Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» (вх. №961 от 07.02.2022), ответственным лицом за расторжение контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта был <...>.

Следовательно, <...> являясь должностным лицом Заказчика, нарушил порядок одностороннего отказа от исполнения контракта № 21а/2021 от 11.06.2021, предусмотренный частью 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Временем совершения административного правонарушения является 20.11.2021 (день, следующий за последней датой направления исполнителю контракта решения об одностороннем отказе от исполнения контракта).

Местом совершения административного правонарушения является: 424000,

Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, проспект Гагарина, д. 2 (место исполнения <...> служебных обязанностей).

Доказательствами по делу об административном правонарушении являются: контракт № 21а/2021 от 11.06.2021, решение Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 16.11.2021, решение Марийского УФАС России по делу № РНП 012/06/104-1144/2021 от 08.12.2021.

В силу требований статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Кроме того, должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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.

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 и 3 статьи 4.1 КоАП

РФ учитываются при назначении административного наказания.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное <...> не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании должностным лицом требований законодательства и невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности правонарушения, совершенного <...>.

Существенный вред общественным отношениям выразился в пренебрежительном отношении к публичным обязанностям.

Кроме того, принцип неотвратимости административной ответственности предполагает, что установление и применение административной ответственности должно обеспечивать наказание всех лиц, совершивших административные правонарушения.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ 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.

Освобождение <...> от административной ответственности с объявлением устного замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Более того, учитывая, что действия <...> посягают на общественные отношения, складывающиеся в процессе регулирования отношения, направленные на обеспечение государственных (муниципальных) нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления при проведении закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в этой сфере, важность, охраняемых государством этих отношений, исходя из фактических обстоятельств дела, целей и общих правил наказания, в пренебрежительном отношении к публичным правовым обязанностям, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего административного дела отсутствуют.

Иных обстоятельств, исключающих производство по делу об

административном правонарушении, не имеется.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая санкцию части 6 статьи 7.32 КоАП РФ, на основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о назначении административного наказания в виде административного штрафа.

Между тем, частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ установлено, что 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 данного 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.

Указанное законоположение применимо в настоящем деле, поскольку <...> является должностным лицом, а минимальный размер штрафа, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ составляет 50 000,00 руб.

Учитывая конкретные обстоятельства рассматриваемого дела должностное лицо Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что административный штраф в размере 50 000 рублей не соответствует характеру совершенного административного правонарушения и влечет избыточное ограничение прав, в связи с чем считает возможным снизить размер штрафа до 25000 рублей.

Поскольку за совершение правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрен штраф в размере пятьдесят тысяч рублей, возможно применение положений части 2.2. статьи 4.1 КоАП РФ о снижении размера штрафа ниже низшего предела.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – ранее замещавшего должность руководителя

Управления городского хозяйства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» Республики Марий Эл < ... > виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Назначить <...> административное наказание в соответствии с санкцией части 6 статьи 7.32 КоАП РФ, частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ в виде штрафа в размере 25 000,00 (двадцать пять тысяч) рублей.

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.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

<...>

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

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Приложение: квитанция на 1 л.

Заместитель руководителя –

начальник отдела

