ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.4-2234/2019 об

административном правонарушении

«18» декабря 2019 ул. Ноградская, 5

г. Кемерово

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.-2234/2019, возбужденного в отношении директора ООО «Чистый город Кемерово» <…> (паспорт серии <…>, выдан 26.07.2002 г. Ленинским РОВД города Кемерово, зарегистрирован по адресу: г. Кемерово, <…>) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника <…> – <…> (доверенность б/н от 17.12.2019 г.),

УСТАНОВИЛА:

30.10.2019 г. по результатам рассмотрения жалоб ООО «Новая линия» № 042/10/18.1-1802/2019, № 042/10/18.1-1803/2019, № 042/10/18.1-1804/2019, № 042/10/18.1-1805/2019, № 042/10/18.1-1806/2019 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее — Комиссия Кемеровского УФАС России) приняла решение о признании жалоб обоснованными, о признании заказчика ООО «Чистый город Кемерово» нарушившим часть 3 статьи 7, части 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 – ФЗ № 44-ФЗ) и выдала предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации торгов.

10.10.2019 ООО «Чистый город Кемерово» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении электронных аукционов № 2100700002319000017, № 2100700002319000016, № 2100700002319000015, № 2100700002319000014, № 2100700002319000013 на оказание услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов, включающая в себя извещения, Документацию об электронных аукционах на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов на территории Кемеровского городского округа Лот № 8/2, на территории Кемеровского городского округа Лот № 8/1, на территории Кемеровского муниципального района Кемеровской области Лот № 5, на территории Анжеро-Судженского городского округа, Яйского муниципального района, Ижморского муниципального района Кемеровской области Лот № 2, на территории Ленинск-Кузнецкого городского округа, Полысаевского городского округа, Ленинск-Кузнецкого муниципального района, Крапивинского муниципального района Кемеровской области Лот № 1 (далее – Документация) с проектми договоров.

В соответствии с частью 3 статьи 7 ФЗ № 44-ФЗ информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Правила определения размера штрафа).

В соответствии с изменениями в пунктах 11, 12 Правил определения размера штрафа, слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменить словами «начисленных штрафов».

В проекте договора на оказание услуг по транспортированию твердых коммунальных отходов, являющегося неотъемлемой частью Документации, установлено:

В пункте 6.4 Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение Региональным оператором обязательств, предусмотренных договором, не может превышать цену договора.

В пункте 6.9 Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Оператором обязательств, предусмотренных договором, не может превышать цену договора.

Таким образом, ООО «Чистый город Кемерово» нарушило часть 3 статьи 7, части 5, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Документация об электронных аукционах утверждена 10.10.2019 г. директором ООО «Чистый город Кемерово» - <…>.

Частью 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.

При этом статьей 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение порядка осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Следовательно, дело в отношении директора ООО «Чистый город Кемерово» об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ не может быть возбуждено.

Между тем, Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.11.2016 № 1133 утверждены Правила проведения торгов, по результатам которых формируются цены на услуги по транспортированию твердых коммунальных отходов для регионального оператора, утвержденных (далее – Правила № 1133).

В соответствии с пунктом 4 Раздела III Правил № 1133 торги проводятся в форме аукциона в электронной форме (далее - аукцион) в порядке, установленном ФЗ № 44-ФЗ, с учетом особенностей, предусмотренных настоящими Правилами.

Следовательно, аукционы, проводимые региональным оператором ООО «Чистый город Кемерово» являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации торгами.

Административная ответственность за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам проведения таких торгов и продажи или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися, предусмотрена статьей 7.32.4 КоАП РФ.

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.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ установлена ответственность должностных лиц в случае совершения ими административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих должностных обязанностей.

Документация об электронных аукционах утверждена директором ООО «Чистый город Кемерово» - <…>.

Таким образом, в действиях директора ООО «Чистый город Кемерово» <…>, выразившихся в нарушении ФЗ № 44-ФЗ, а именно: во включении в проект договоров, являющихся неотъемлемой частью Документации пунктов, противоречащих ФЗ № 44-ФЗ, содержаться признаки совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово, ул. Мирная, 9, оф. 110.

Дата совершения правонарушения: 10.10.2019 г. (дата утверждения Документации об электронных аукционах).

28.11.2019 г. в адрес <…> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении, согласно которому <…> надлежало явиться 18.12.2019 г. в 13 ч. 45 мин. для составления и подписания протокола об административном правонарушении.

18.12.2019 г. на процедуру составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении № 042/04/7.32.4-2234/2019 <…> не явился, направил защитника <…> (доверенность от 17.12.2019 б/н).

Процедура составления и подписания протокола по делу № 042/04/7.32.4-2234/2019 об административном правонарушении состоялась в присутствии <…>.

В протоколе по делу № 042/04/7.32.4-2234/2019 об административном правонарушении защитником сделана запись: «Нарушение допущено впервые. При подписании контрактов нарушение устранено. Допущенное нарушение не причинило вреда правам и законным интересам участников аукционов. Отсутствует существенное нарушение охраняемых общественных правоотношений».

18.12.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <…> о рассмотрении дела об административном правонарушении в день составления и подписания протокола, а именно: 18.12.2019г. в присутствии защитника <…> (доверенность от 18.12.2019 б/н).

Ходатайство <…> удовлетворено.

Дело № 042/04/7.32.4-2234/2019 об административном правонарушении рассмотрено в присутствии защитника <…> – <…>.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения защитника, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия директора ООО «Чистый город Кемерово» <…>, а именно: включение в проекты договоров, являющихся неотъемлемой частью Документации пунктов, противоречащих ФЗ № 44-ФЗ влекут наложение административного взыскания,

предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 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.

Согласно части 1 статьи 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.

Исходя из смысла данной нормы, директор ООО «Чистый город Кемерово» <…> не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Физическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным должностным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<…> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 3 статьи 7, частей 5, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

Факт совершения <…> административного правонарушения подтверждается протоколом по делу № 042/04/7.32.4-2234/2019 об административном правонарушении, а также материалами жалоб № 042/10/18.1-1802/2019, № 042/10/18.1-1803/2019, № 042/10/18.1-1804/2019, № 042/10/18.1-1805/2019, № 042/10/18.1-1806/2019.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП РФ) составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения <…> к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.4 КоАП РФ), на момент вынесения постановления не истек, истекает 10.10.2020 г. включительно.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, личность виновного, финансовое положение, наличие лиц, находящихся на иждивении, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, норма статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, опубликованным на сайте ФНС России ООО «Чистый город Кемерово» относится к субъектам малого или среднего предпринимательства.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном

правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ем органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено два обстоятельства, смягчающие административную ответственность, а именно: совершение правонарушения впервые и исполнение предписания Кемеровского УФАС России до вынесения постановления по делу об административном правонарушении.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину директора ООО «Чистый город Кемерово» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ООО «Чистый город Кемерово» статуса субъекта малого или среднего предпринимательства (микропредприятие), отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать <…> паспорт серии <…>, выдан 26.07.2002 г. Ленинским РОВД города Кемерово, зарегистрирован по адресу: г. Кемерово, <…>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

2. Вынести <…> предупреждение.

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 течение 10 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.

Заместитель руководителя управления <…
>