

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010, e-mail: to55@fas.gov.ru тел. (3812) 32-06-96, факс (3812) 32-06-96

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о предупреждении по делу об административном правонарушении

г.Омск Дело №

03 марта 2022 г. 055/04/7.32-93/2022

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) «...», рассмотрев протокол 17 февраля 2022 года и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении руководителя контрактной службы Федерального казенного учреждения «База материально-технического и военного снабжения Управления Федеральной службы исполнения наказаний» (далее – ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области, заказчик) «...»,

в отсутствие руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» (ходатайство от 03.03.2022 вх 2128э)

У С Т А Н О В И Л А:

Комиссией Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее – Комиссия Омского УФАС России) было рассмотрено обращение ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области № РНП-55-137/2021 от 29.09.2021 о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Тело» (далее – ООО «Тело», Общество, подрядчик, победитель) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № 0352100019121000004 от 17.03.2021.

При рассмотрении обращения Комиссией Омского УФАС России установлено, что заказчиком был нарушен порядок расторжения контракта, предусмотренный Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

В связи с указанным, Комиссией Омского УФАС России было принято решение о передаче материалов электронного аукциона должностному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 17.02.2022 № 055/04/7.32-93/2022 возбуждено дело в отношении руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» по части 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом от 17.02.2022 № 055/04/7.32-93/2022 и другими документами, подтверждено следующее.

На основании части 8 статьи 95 Федерального 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.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального 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.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе (в редакции на момент совершения правонарушения) 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.

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что 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.

В соответствии с требованием части 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено

нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

20.02.2021 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение № 0352100019121000004 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 753526 рублей.

По итогам электронного аукциона 17.03.2021 заказчиком заключен контракт № 0352100019121000004 с ООО «Тело» на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания склада 7-10.

16.08.2021 заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. от 16.08.2021 № 56/ТО/54-3-419), в котором указано, что по состоянию на 13.08.2021 подрядчиком не исполнены обязательства по контракту в полном объеме.

Принятое заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. от 16.08.2021 № 56/ТО/54-3-419) 17.08.2021 было размещено на официальном сайте ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» (реестровый номер контракта 1550106004921000007, номер дополнительной информации 0352100019121000001) и направлено Обществу следующими способами:

- 16.08.2021 по адресу электронной почты подрядчика telman.argoan@mail.ru.

- 16.08.2021 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор АО «Почта России» 64411662004554) по адресу Общества, указанному в контракте: 644527, Омская область, Омский район, п. Ростовка, ул. Солнечная, д. 23.

Исходя из отчета об отслеживании отправления, сформированного на официальном сайте АО «Почта России», заказное письмо с почтовым идентификатором АО «Почта России» 64411662004554 письмо не было получено Обществом, что подтверждается записью отчета: «19 авг. 2021, 10:28 Неудачная попытка вручения 644527, Ростовка 25г» и после тридцатидневного хранения письма в почтовом отделении 21 сентября 2021 в 09:44 возвращено отправителю (статус отчета «Возврат отправителю по иным обстоятельствам»). По состоянию на 24.09.2021 7 письмо не получено заказчиком, что подтверждается записью отчета «24 сент. 2021, 10:30 Неудачная попытка вручения 644116, Омск 25г»;

Учитывая изложенное, датой надлежащего уведомления Общества о принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчик принял дату 16.09.2021, то есть дату по истечении тридцатидневного срока размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте ЕИС.

21.09.2021 на официальном сайте ЕИС заказчиком размещена информация о

расторжении контракта с указанием даты его расторжения – 17.09.2021 (номер реестровой записи 1550106004921000007).

При этом заказчиком нарушены процессуальные требования частей 13 и 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе в части расторжения контракта, а именно заказчиком неверно определена дата расторжения контракта 17.09.2021, что фактически лишило подрядчика права на устранение нарушений условий контракта в десятидневный срок, предусмотренный законодательством о контрактной системе.

Учитывая, что датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта принята дата 16.09.2021, Общество в период с 17.09.2021 по 27.09.2021 (с учетом положений статей 191 и 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, выходных дней) имело право устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения.

Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта могло вступить в силу и контракт мог быть расторгнут только с 28.09.2021.

В силу части 2 статьи 12 Федерального закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Федерального 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.

На основании части 6 статьи 7.32 КоАП РФ нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей

Статьей 2.4 КоАП РФ установлено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП Российской Федерации под **ДОЛЖНОСТНЫМ ЛИЦОМ** в настоящем Кодексе следует понимать 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 государственных органах, органах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и

муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Материалами дела об административном правонарушении установлено, что порядок расторжения контракта был нарушен руководителем контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...».

В соответствии с положением (регламент) о контрактной службе ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области, руководитель контрактной службы взаимодействует с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта, принимает меры ответственности, в том числе направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или надлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, совершает иные действия в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Размещает в единой информационной системе информацию об изменении или расторжении контракта в ходе его исполнения, информацию об изменении контракта или расторжении контракта, за исключением сведений составляющих государственную тайну.

Таким образом, руководитель контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...», совершил административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

Вина руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/7.32-93/2022.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика, а именно: 644035, г. Омск, Красноярский тракт.

Временем совершения административного правонарушения является дата фактического расторжения контракта, а именно: 17.09.2021.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/7.32-93/2022, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» (статья 4.2 КоАП РФ), являются раскаяние и совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» (статья 4.3 КоАП РФ), не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Федеральным законом о контрактной системе требований, а также

обстоятельства, руководителя контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ **некоммерческим организациям**, а также 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 силу части 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическими лицами могут быть **организации**, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо **не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации)**.

В силу части 3 статьи 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» **некоммерческие организации** могут создаваться в форме общественных или религиозных организаций (объединений), общин коренных малочисленных народов Российской Федерации, казачьих обществ, некоммерческих партнерств, **учреждений**, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Согласно части 1 статьи 9.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» государственными, муниципальными учреждениями признаются учреждения, созданные Российской Федерацией,

субъектом Российской Федерации и муниципальным образованием.

В соответствии с пунктом 1 статьи 123.22 Гражданского кодекса Российской Федерации, частью 2 статьи 9.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением.

При этом по определению, данному в статье 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации, **казенное учреждение** - государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы

На момент совершения административного правонарушения «...» являлся руководителем контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области (приказ ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области №132 от 30.12.2020).

Оценив характер и обстоятельства совершенного руководителем контрактной службы ФКУ БМТиВС УФСИН России по Омской области «...» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, частью 6 статьи 7.32, 23.66, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать руководителя контрактной службы Федерального казенного учреждения «База материально-технического и военного снабжения Управления Федеральной службы исполнения наказаний» «...» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления «...»

Разъяснения прав и обязанностей, предусмотренных статьей 51 Конституции Российской Федерации, статьями 24.2, 24.4, 25.1 и 25.5 КоАП РФ.

Статья 51 Конституции Российской Федерации

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Статья 24.2. КоАП РФ

Язык, на котором ведется производство по делам об административных правонарушениях

1. Производство по делам об административных правонарушениях ведется на русском языке - государственном языке Российской Федерации. Наряду с государственным языком Российской Федерации производство по делам об административных правонарушениях может вестись на государственном языке республики, на территории которой находятся судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях.

2. Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Статья 24.4 КоАП РФ

Ходатайства

1. Лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, имеют право заявлять ходатайства, подлежащие обязательному рассмотрению судьей, органом, должностным лицом, в производстве которых находится данное дело.

2. Ходатайство заявляется в письменной форме и подлежит немедленному рассмотрению. Решение об отказе в удовлетворении ходатайства выносится судьей, органом, должностным лицом, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, в виде определения.

Статья 25.1 КоАП РФ

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении

1. 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 настоящим Кодексом.
2. 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, 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.
3. Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие при рассмотрении дела лица, в отношении которого ведется производство по делу.

При рассмотрении дела об административном правонарушении, влекущем административный арест или административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина либо лица без гражданства, присутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу, является обязательным.

4. Несовершеннолетнее лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, может быть удалено на время рассмотрения обстоятельств дела, обсуждение которых может оказать отрицательное влияние на указанное лицо

Статья 25.5. КоАП РФ

Защитник и представитель

1. Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель.
2. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо.
3. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом.
4. Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.
5. 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.