

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 014/04/7.30-2840/2020

об административном правонарушении

город Якутск
года

26 ноября 2020

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) ..., рассмотрев протокол № 014/04/7.30-2840/2020 об административном правонарушении от 22 октября 2020 года, составленный в отношении должностного лица главы Администрации муниципального образования «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района Республики Саха (Якутия) (далее также - Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я), заказчик) – К..., а также иные материалы дела, указывающие на наличие признаков административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

у с т а н о в и л:

19 мая 2020 года Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю закупок (далее – Комиссия) по результатам рассмотрения жалоб ООО «Новая линия», «Строй Газ Сервис», ООО «Урал Контракт» на действия заказчика АМО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС (Я) при проведении электронного аукциона на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017), проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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) внеплановую проверку осуществления закупки вынесено по делам №№014/06/64-1266/2020, 014/06/64-1267/2020, 014/06/64-1268/2020 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок, согласно которому Администрация МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС (Я) признана нарушившей, в том числе, части 5, 8, 30 статьи 34, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе.

29 апреля 2020 года заказчиком на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0116300005020000017 о проведении электронного аукциона на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1, а также документация об электронном аукционе.

В ходе рассмотрения жалоб на действия заказчика выявлены следующие нарушения.

Согласно частям 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе размер штрафа

устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 г. №1011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 г. №1042. В соответствии с изменениями в пункте 12 Правил определения размера штрафа, слова **«начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменить словами «начисленных штрафов».**

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью документации.

Между тем, пунктами 13.5, 13.6 проекта контракта установлено следующее:

«13.5. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта.

13.6. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта.».

Таким образом, заказчик, установив утратившие силу с 14 августа 2019 года правила определения размеры штрафов, признан нарушившим части 5, 8 статьи 34, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Согласно части 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 8 статьи 34 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

В соответствии с пунктом 5 Постановления 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), 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» за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

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

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью документации.

Между тем, в проекте контракта пунктами 13.2.3, 13.3.2 контракта установлено следующее:

«13.2.3. Штраф начисляется за каждый факт ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Штраф устанавливается в размере _____ (_____) рублей ___ копеек.

*Размер штрафа устанавливается в **виде фиксированной суммы**, определяемой исходя из следующего:*

- 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.

(подлежит исключению из контракта после определения размера штрафа).

13.3.2. Штраф начисляется за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом. Штраф устанавливается в размере _____ (_____) рублей ___ копеек.

Размер штрафа устанавливается **в виде фиксированной суммы**, определяемой исходя из следующего:

- 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);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);
- д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);
- е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);
- ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);
- з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);
- и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.»

Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" внесены изменения в части 5,8 статьи 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова «в

виде фиксированной суммы».

Таким образом, заказчик признан нарушившим положение частей 5, 8 статьи 34, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе.

В ходе проведения внеплановой проверки установлено следующее.

1. Согласно части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью документации.

Согласно пунктам 3.3.6, 3.3.7 проекта контракта:

«3.3.6. Возвратить Подрядчику денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения Контракта, в порядке и сроки, указанные в настоящем Контракте.

3.3.7. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком принятых на себя обязательств по настоящему Контракту условия обеспечения исполнения Контракта Заказчиком не возвращается.»

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа полагает, что требование обеспечения исполнения контракта заказчиком в проекте контракта установлено.

Между тем, заказчиком не включено в проект контракта обязательство подрядчика в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

Следовательно, заказчик признается нарушившим часть 30 статьи 34, часть 4 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 59 Закона о контрактной системе для проведения

электронного аукциона заказчик разрабатывает и утверждает документацию об электронном аукционе.

В силу части 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 с частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом РФ об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечанием к данной статье 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 местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Материалами дела № 014/04/7.30-2840/2020 об административном правонарушении установлено, что документация об аукционе на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017) утверждена главой Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я) – К... – 28.04.2020.

Как установлено в рамках расследования настоящего административного дела К... вступил в должность главы муниципального образования «Поселок Нижний Бестях» постановлением № 23 от 18.09.2017 Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я).

Таким образом, в силу примечания к статье 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях К... является должностным лицом заказчика Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я), ответственным за соблюдение требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок при проведении электронного аукциона на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017).

На основании изложенного, К..., являясь должностным лицом заказчика, утвердив документацию электронном аукционе на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017) с нарушением частей 5, 8, 30 статьи 34, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе, совершила административное правонарушение, состав которого предусмотрен частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с эпидемиологической обстановкой на территории Российской Федерации, в целях принятия мер по противодействию коронавирусной инфекции, на основании Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации» протокол об административном правонарушении 22 октября 2020 года составлен удаленно посредством сервиса web-видеоконференцсвязи от ПАО «Ростелеком» по адресу: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/6785968453>.

При составлении протокола об административном правонарушении № 014/04/7.30-2840/2020 К... не явился, к web-видеоконференцсвязи от ПАО «Ростелеком» по адресу: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/6785968453> не присоединился, законного представителя (защитника) с надлежаще оформленной доверенностью не направил.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 014/04/7.30-2840/2020 об административном правонарушении от 18.11.2020, рассмотрение настоящего дела назначено на 26 ноября 2020 года в 10 часов 00 минут удаленно посредством сервиса web-видеоконференцсвязи TrueConf по адресу <https://fas1.tconf.rt.ru/c/8603841778>.

Н а рассмотрение дела № 014/04/7.30-2840/2020 об административном правонарушении явились представители (защитники) главы Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я) К... по доверенности б/н от 28.07.2020 А..., по доверенности б/н от 21.10.2020 К... , в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях РФ признали частично, вместе с тем пояснили, что выявленные нарушения не повлияли на ограничения конкуренции, были совершены технические ошибки, которые могли быть устранены при направлении контракта, а также пояснили, что требования были установлены к товарам, поставляемым при выполнении работ по благоустройству.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях, материалами дела подтверждается.

Вина главы Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я) К... состоит в том, что он не выполнил установленные требования Законом о контрактной системе при утверждении документации об электронном аукционе на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017).

Обстоятельств, объективно препятствующих должностному лицу К... соблюсти требования Закона о контрактной системе не установлено, у К... имелась возможность не совершать указанных действий, однако должностное лицо этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Вина должностного лица, привлекаемого к административной ответственности, в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

На основании изложенного, должностное лицо - глава Администрации МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я) К..., нарушив части 5, 8, 30 статьи 34, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе при утверждении документации электронного аукциона на благоустройство дворовых территорий в поселке Нижний-Бестях, ул. Газовиков д.6 и ул. Интернациональная д.2/1 (извещение № 0116300005020000017), совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Местом совершения административного правонарушения является место осуществления деятельности Администрации М МО «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района РС(Я): 678980, РС (Я), посёлок Нижний Бестях, ул.Кооперативная, д 2/1.

Время совершения административного правонарушения – дата утверждения документации об электронном аукционе – 28 апреля 2020 года.

Обстоятельств, смягчающих либо отягчающих административную ответственность, не установлено.

Оснований для применения статьи 2.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях не установлено.

Согласно части 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение указанного административного правонарушения, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

В соответствии со статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или

лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 1.5, 2.1, 2.4, 7.30, 23.66, 29.9, 29.10, 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

п о с т а н о в и л:

Признать должностное лицо – главы Администрации муниципального образования «Поселок Нижний Бестях» Мегино-Кангаласского района Республики Саха (Якутия) – К... виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 3000 (три тысячи) рублей 00 копеек.