П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу

№046/04/7.32-485/2019 об административном правонарушении

07 октября 2019 года г.Курск

Заместитель руководителя Управления – начальник отдела товарных и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области **<…>**рассмотрев постановление заместителя прокурора города Курска Курской области, советника юстиции **<…>**от 23 августа 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), вынесенное в отношении директора муниципального унитарного предприятия «Водоканал города Курска» **<…>**, материалы настоящего дела, в отсутствие **<…>**, в присутствии представителей **<…>**по доверенности от 23.08.2019г. **<…>**, по доверенности от 11.09.2019г. **<…>**, в присутствии представителя прокуратуры – помощника прокурора г.Курска **<…>**, в присутствии главного специалиста-эксперта Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (далее – Курское УФАС России) **<…>**.,

У С Т А Н О В И Л А:

сто, время совершения и существо административного правонарушения:)

06.08.2018г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) и на сайте электронной площадки АО «ЕЭТП» http://roseltorg.ru заказчиком муниципальным унитарным предприятием «Водоканал города Курска» (далее - МУП «Курскводоканал») размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки №0144300004018000630, документация об электронном аукционе. Идентификационный код закупки – 183462902666746320100100830694120000.

Начальная (максимальная) цена контракта – 32 839 000 рублей 36 копеек.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе №0144300004018000630 заявка ООО «СМУ-17» с идентификационным №1 была признана соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе и документации об аукционе в электронной форме.

07.09.2018г. между заказчиком - МУП «Курскводоканал» и ООО «СМУ-17» был заключен контракт №0144300004018000630-300975 по начальной максимальной цене, составившей 32 839 000 рублей 36 копеек (далее - Контракт).

В соответствии с ч.8 ст.95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - ФЗ «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.

В соответствии с ч.9 ст.95 ФЗ «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.

Пунктом 11.5 Контракта №0144300004018000630-300975 от 07.09.2018г. предусмотрено, что «*любая Сторона вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке в случае нарушений условий, предусмотренных пунктами 11.3 и 11.4 настоящего контракта, в порядке, предусмотренном статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».*

В соответствии с ч.12 ст.95 ФЗ «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 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.

09.04.2019г. МУП «Курскводоканал» принято решение об одностороннем расторжении контракта №0144300004018000630-300975 от 07.09.2018г. (исх. № 14-03/3010).

Согласно материалам настоящего дела, решение заказчика об одностороннем расторжении контракта, не было размещено заказчиком на сайте ЕИС, а также не было направлено по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по

адресу подрядчика, указанному в контракте.

Таким образом, заказчиком, МУП «Курскводоканал» нарушен порядок расторжения контракта при одностороннем отказе от исполнения контракта, предусмотренный ч.12 ст.95 ФЗ «О контрактной системе…».

В силу ст.107 ФЗ «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.

Частью 6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта.

В соответствии со ст.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.

Согласно примечанию к ст.2.4 КоАП РФ *под должностным лицом в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, несут административную ответственность как должностные лица.*

Распоряжением Администрации города Курска от 25.03.2019г. №48-ра-л директором МУП «Курскводоканал» с 26.03.2019г. назначен **<…>**.

Решение от 09.04.2019г. об одностороннем расторжении контракта №0144300004018000630-300975 от 07.09.2018г. подписано директором МУП «Курскводоканал» **<…>**.

Согласно п.п. 6.1, 6.2 Устава МУП «Курскводоканал», утвержденного постановлением Администрации города Курска от 22.01.2016г. №117, руководство деятельностью предприятия осуществляет директор в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, который также является

единоличным исполнительным органом предприятия.

Таким образом, в соответствии со ст.2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях <...>является должностным лицом заказчика.

При таких обстоятельствах, нарушив порядок расторжения контракта при одностороннем отказе от исполнения контракта №0144300004018000630-300975 от 07.09.2018г. должностное лицо заказчика – директор МУП «Курскводоканал» <...>, нарушил требования действующего законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок, что образует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение заказчика, а именно: г. Курск, ул. Кирова, д.9.

Временем совершения административного правонарушения является: 15.04.2019г.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- материалы дела №046/04/7.32-485/2019 об административном правонарушении.

Вину в совершении вменяемого административного правонарушения <...> признал, ранее он к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок, ответственность за которое предусмотрена ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекался.

Данные обстоятельства признаются обстоятельствами, смягчающими административную ответственность в силу ст.4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность или исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ч.1 ст.24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Вместе с тем, как следует из устного ходатайства представителей <...>, озвученного в ходе рассмотрения настоящего дела, <...>.,<...>. просили освободить <...>, как должностное лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности, ограничившись устным замечанием, в связи с малозначительностью совершенного <...>административного правонарушения.

Ходатайство представителей <...>не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно правовой позиции Высшей судебной инстанции, изложенной в п.18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее — Пленум ВАС РФ от 02.06.2004г. №10) 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.

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 ч.ч.2 и 3 ст.4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 24.03.2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением следует считать 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 п.18.1 Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. №10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений п.18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом. применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Опираясь на сформулированный высшими судебными инстанциями подход, можно сделать вывод о том, что признание правонарушения малозначительным должно представлять собой редчайшее исключение и может применяться в единичных случаях, по результатам глубокой всесторонней оценки обстоятельств совершения правонарушения и при бесспорном установлении отсутствия существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При таких обстоятельствах, как подтверждается материалами настоящего административного дела, нарушив требования ФЗ «О контрактной системе…» директор муниципального унитарного предприятия «Водоканал города Курска» **<…>** совершил административное правонарушение, направленное против установленного законодательством порядка управления, выраженного в обязательности исполнения норм законодательства РФ о закупках.

Доводы о том, что неисполнение требований закона обусловлено отсутствием у директора МУП «Курскводоканал» сертификата электронной подписи, не могут быть приняты во внимание, подлежат отклонению по следующим основаниям.

Принимая решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, должностное лицо, принявшее данное решение, несет риск наступления неблагоприятных последствий при нарушении порядка, установленного ФЗ «О контрактной системе…». Следовательно, в данном случае вина заказчика может выражаться не только в умышленном уклонении от соблюдения установленного порядка, но и в бездействиях, противоречащих требованиям ФЗ «О контрактной системе…».

В силу п.2.4 Регламента, утвержденного Приказом Казначейства России от 14.09.2018г. №261 «Об утверждении Регламента удостоверяющего центра Федерального казначейства и признании утратившими силу некоторых приказов Федерального казначейства» создание квалифицированного сертификата ключа проверки электронной подписи (далее – сертификат) осуществляется в течение шести рабочих дней с даты приема документов и сведений.

Таким образом, исполняя обязанности директора МУП «Курскводоканал» с 26.03.2019г., **<...>**, проявив должную осмотрительность в ходе исполнения своих должностных обязанностей, имел возможность получить сертификат уже 04.04.2019г.

Между тем, согласно письма Управления Федерального казначейства по Курской области №44-14-23/3050 от 16.08.2019г. заявление на создание сертификата для директора МУП «Курскводоканал» **<...>**поступило в УФК по Курской области 22.04.2019г. Сертификат выпущен и выдан заявителю - **<...>**25.04.2019г.

При таких обстоятельствах, **<...>**как должностное лицо заказчика имел возможность для соблюдения норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе, за нарушение которых ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Доказательств, подтверждающих принятие **<...>**всех зависящих от него, достаточных и своевременных мер для предотвращения правонарушения, соблюдения требований законодательства, как и доказательств отсутствия возможности и наличия объективных обстоятельств, препятствующих своевременному выполнению установленных законодательством обязанностей, им не представлено.

Таким образом, подтверждается наличие вины в действиях, совершенных должностным лицом.

Состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного, наступления каких-либо негативных последствий для охраняемых общественных интересов. Законченный состав административного правонарушения образует само деяние или бездействие виновного лица.

При таких обстоятельствах, административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния.

Более того, указанное административное правонарушение характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует годичный срок давности привлечения к административной ответственности, фиксированный размер штрафа и отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

Частью 6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта в виде штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей.

Согласно ч.2.2 ст.4.1 КоАП РФ 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

При этом, в силу ч.2.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с ч.2.2 ст.4.1 КоАП РФ размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для граждан или должностных лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП РФ.

Признание **<...>** вины, характер совершенного административного правонарушения и его последствий, личность **<...>**, его имущественное положение, и объяснения, а также то, что ранее **<...>** к административной ответственности за нарушение законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок не привлекался, признаются исключительными обстоятельствами в силу ч.2.2 ст.4.1 КоАП РФ.

Представитель прокуратуры г.Курска Курской области правовую позицию, изложенную в постановлении от 23.08.2019г. поддержал, настаивал на привлечении **<...>** к административной ответственности, при этом не возражал против применения норм ч.2.2, ч.2.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении наказания **<...>**

В этой связи, оценив в совокупности собранные по делу доказательства, руководствуясь ст.1.5, ст.2.1, ст.2.4, ст.3.5, ч.ч.2.2, 2.3 ст.4.1, ст.4.2, ч.1 ст.4.5, ч.6 ст.7.32, ст.23.66, ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо – директора муниципального унитарного предприятия «Водоканал города Курска» **<...>**, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.6 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, привлечь должностное лицо – директора муниципального унитарного предприятия «Водоканал города Курска» **<...>**, **<...>**, к административной ответственности в виде штрафа в размере **25 000 (двадцати пяти тысяч) рублей**.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях указанный административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления данного постановления в законную силу либо со дня исчисления срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумму административного штрафа надлежит уплатить в доход бюджета города Курска Курской области по КБК 161 1 16 33040 04 6000 140 (ИНН 4629015760, КПП 463201001, УФК по Курской области (Курское УФАС России) р/с 40101810445250010003 в ОТДЕЛЕНИЕ КУРСК г. Курск, БИК 043807001, ОКТМО 38701000). **УИН 16100500000000258760.**

Документы, подтверждающие уплату штрафа можно направить одним из удобных способов (по почте, по электронной почте to46@fas.gov.ru или по факсу: 8 (4712) 70-87-02). В назначении платежа необходимо указать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа.

Согласно ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о назначении административного штрафа по делу №07-05-81-17 об административном правонарушении в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до 1 (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 3 (трех) месяцев.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 30 (тридцати) дней со срока, указанного в ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в виде административного штрафа **в двукратном размере суммы** неуплаченного административного штрафа в соответствии с ч.1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст.30.1 и ст.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 районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии настоящего постановления.

<...>