

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 042/04/19.5-292/2023

об административном правонарушении

«27» апреля 2023 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела № 042/04/19.5-116/2023 об административном правонарушении в отношении Муниципального предприятия города Киселевска «Исток» (ОГРН 1094211000828, ИНН 4211023572/КПП 421101001, дата регистрации создания юридического лица 13.11.2009, юридический адрес: 652700, г. Кемерово, ул. Коммунальная, 5) по факту совершения административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ) при участии посредством видеоконференцсвязи представителя предприятия <...> (доверенность № 8 от 26.02.2023),

УСТАНОВИЛА:

14.02.2023 Кемеровским УФАС России была рассмотрена жалоба ООО «Сибтранс Уголь» на действия заказчика - муниципального предприятия города Киселевска «Исток» (далее – МП «Исток», Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме на оказание транспортных услуг по перевозке угля для нужд МП «Исток», извещение опубликовано на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru> под № 32312046309 (далее – Закупка) и вынесено решение от 17.02.2023 ТМ/1687/23 о признании жалобы обоснованной.

Также было выдано МП «Исток» предписание от 17.02.2023 № ТМ/1688/23 о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов до 01.03.2023, путем внесения изменений в извещение и документации о закупки, а именно:

указать конкретное местоположения пунктов погрузки и пунктов отгрузки;

предусмотреть гарантию победителю Закупки при заключении договора, касающуюся получения справки об отсутствии судимости;

внести изменения в форму заявки в части способа проведения закупки.

А также необходимо было продлить срок принятия заявок с учетом выявленных нарушений.

МП «Исток» необходимо было о выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

По состоянию на 14.03.2023 информации о выполнении предписания от МП «Исток»

в адрес Кемеровского УФАС России не поступило.

Кемеровским УФАС России установлено, что согласно протоколу подведения итогов в конкурсе от 13.02.2023, который размещен на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, под № 32312046309 были подведены итоги закупки и принято решение заключить договор с ООО «РДМ Авто».

01.03.2023 на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет Единой информационной системы в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>, под № 32312046309 размещена информация о заключение договора № 54211023572230000070000 об оказание транспортных услуг по перевозке угля для нужд МП «Исток».

В соответствии с частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, вышеуказанные действия МП «Исток» содержат события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения: г. Киселевск, ул. Коммунистическая, 5.

Дата совершения правонарушения: 02.03.2023

14.03.2023 определением о возбуждении дела об административном правонарушении № 042/04/19.5-292/2023 и проведении административного расследования было возбуждено дело об административном правонарушении, запрошены пояснения и документы для административного расследования и назначена процедура составления и подписания протокола на 11.04.2023 на 14 часов 00 минут. Копия определения направлено МП «Исток» заказным письмом и по электронной почте.

20.03.2023 поступили пояснения МП «Исток» (вх. 2592-эп/23) о том, что заключение вышеуказанного договора было необходимо в связи с тем, что по состоянию на 01.03.2023 на угольных складах котельных МП «Исток» остаток топлива составил 3947 тонн, при необходимом эксплуатационном запасе угля в марте 5517 тонн и 2758 тонн неснижаемом остатке угля, который должен быть на угольных складах котельных МП «Исток» постоянно. В случае продлении срока принятия заявок до 01.03.2023 года, как предусмотрено предписанием Кемеровского УФАС России, остановка котельных и последующий срыв отопительного сезона был бы неизбежен.

Должностным лицом Кемеровского УФАС России установлено, что документов, подтверждающих факт отсутствия угля на складе МП «Исток» не представлено.

10.04.2023 поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя МП «Исток».

11.04.2023 на процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении законный представитель МП «Исток» не явился, защитника не направил. МП «Исток» надлежащим образом извещен о месте, дате и времени проведения процедуру составления и подписания протокола об административном правонарушении, что подтверждается материалами дела.

Копия протокола направлена МП «Исток» заказным письмом и по электронной почте.

Определением от 13.04.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/19.5-292/2023 об административном правонарушении были определены дата и время рассмотрения дела, 27.04.2023 в 14 часов 00 мин. Копия определения направлено МП «Исток» заказным письмом и по электронной почте.

17.04.2023 МП «Исток» представило пояснения о том, что ранее к административной ответственности не привлекалось, на рассмотрение дела посредством видеоконференцсвязи будет участвовать представитель МП «Исток» <...> по доверенности.

27.04.2023 на рассмотрении дела присутствовала представитель МП «Исток» <...> посредством видеоконференцсвязи. На заседание рассмотрения дела представитель МП «Исток» <...>. подтвердила, что предписание Кемеровского УФАС России не исполнено в указанный срок, в связи с тем, что на складе МП «Исток» было не достаточно угля для обеспечения теплоснабжения города Киселевска. Во избежание чрезвычайной ситуации со срывом отопительного сезона, так как предприятия является теплоснабжающей организацией почти 2/3 г. Киселевска.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В нарушение части 1 статьи 2 Закона о закупках МП «Исток» не исполнено в установленный срок законное Предписание № ТМ/1688/23 от 17.02.2023 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа

принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Решение антимонопольного органа является итогом процедуры административного контроля. Неисполнение же решения антимонопольного органа лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла.

Исполнимость предписания является важным требованием к данному виду ненормативного акта и одним из элементов законности предписания, поскольку предписание исходит от государственного органа, обладающего властными полномочиями, носит обязательный характер и для его исполнения устанавливается определенный срок.

По смыслу приведенных норм предписание выдается антимонопольным органом в целях устранения (прекращения) выявленных им нарушений законодательства о закупках, на основании и во исполнение решения антимонопольного органа.

Следовательно, выдача предписания со стороны комиссии административного органа является реакцией контрольного органа на выявленные нарушения и направлена, прежде всего, на восстановление режима законности при проведении закупочных процедур.

При этом целью предписания, которое выдается заказчику, является устранение заказчиком нарушений, повлекших нарушение прав и законных интересов участников закупочной процедуры.

Вместе с тем такая форма контроля является эффективной мерой государственного воздействия, не влечет за собой издержек, которые могли бы привести к потере экономического смысла для участников в результате чрезмерной длительности контрольных процедур с точки зрения заключения и исполнения на момент принятия мер воздействия договоров, являющихся предметом и целью оспариваемых торгов.

Между тем, предписание об устранении выявленных нарушений направлено не только на восстановление прав и законных интересов участника закупки, но и на проведение закупочной процедуры в строгом соответствии с требованиями Закона о закупках.

Должностное лицо Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что у МП «Исток» отсутствовали правовые основания для неисполнения предписания.

Таким образом, действия МП «Исток», выразившиеся в неисполнении Предписания Кемеровского УФАС России, и, как следствие, несоблюдении требований Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Согласно части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, за невыполнение в установленный срок законного решения или предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, либо его территориального органа об устранении нарушений законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц предусмотрена административная ответственность.

Таким образом, действия МП «Исток», выразившиеся в неисполнении Предписания Кемеровского УФАС России, нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП.

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, МП «Исток» 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.

Юридическое 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 РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В данном случае у МП «Исток» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным хозяйствующим субъектом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

МП «Исток» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования Закона о закупках, Предписание Кемеровского УФАС России, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что должностным лицом были нарушены требования законодательства о закупках товаров, работ и услуг для отдельными видами юридических лиц.

Кроме того, характер совершенного правонарушения МП «Исток» не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

Таким образом, у заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, отсутствуют основания для применения к рассматриваемой ситуации положений статьи 2.9 КоАП.

Факт совершения МП «Исток» административного правонарушения подтверждается протоколом об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушения, предусмотренные статьей 19.5 КоАП РФ), на момент вынесения постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, финансовое положение, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 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, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Соответственно, норма 4.1.1 в данном случае не применима.

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 ему 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 одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность, а именно: совершение правонарушения впервые.

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 юридического лица - Муниципального предприятия города Киселевска «Исток» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 7.2 статьи 19.5 КоАП РФ, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Муниципальное предприятие города Киселевска «Исток» (ОГРН 1094211000828, ИНН 4211023572/КПП 421101001, дата регистрации создания юридического лица 13.11.2009, юридический адрес: 652700, г. Кемерово, ул. Коммунальная, 5) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 КоАП;
2. Наложить на Муниципальное предприятие города Киселевска «Исток» административный штраф в размере 300000 (трехсот тысяч) рублей.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ/УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

КБК 161 1 16 01191 01 0005 140

Юридический и почтовый адрес: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Факс 8(3842)36-77-83, Email: to42@fas.gov.ru

УИН 16100500000001650795

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/19.5-292/2022

При оплате штрафа обязательно использовать УИН.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 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.