

Дело № 12-12/16

Решение

г. Корсаков 24 февраля 2016 года

Судья Корсаковского городского суда Сахалинской области А.В Мешалкин

рассмотрел в открытом судебном заседании жалобу Сотникова В. К. на постановление заместителя министра экономического развития Сахалинской области Манжара О. И. от 22 декабря 2015 года № о привлечении к ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ.

Проверив дело в полном объеме на основании статьи 30.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

установил:

Постановлением заместителя министра экономического развития Сахалинской области Манжара О.И. от 22 декабря 2015 года № начальник ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотников В.К. подвергнут административному наказанию в виде штрафа в размере 50 000 рублей по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ- принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе решения о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с законодательством о контрактной системе в сфере закупок должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона.

Дело рассмотрено в отсутствие Сотникова В.К., извещенного о времени и месте рассмотрения дела.

Не согласившись с указанным постановлением, начальник ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотников В.К. обратился 29 декабря 2015 года в Корсаковский городской суд с жалобой (поименованной им заявлением о снижении размера административного штрафа), в которой просил, в связи с исключительными обстоятельствами совершения им противоправного действия, снизить размер назначенного ему штрафа до 25 000 рублей. В обоснование жалобы указал, что как руководитель организации действительно заключил 10.11.2015 года государственный контракт на выполнение аварийно-восстановительных работ в целях ликвидации последствий циклона на объектах учреждения без проведения конкурсных процедур определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей). В результате циклонов на двух зданиях раскрыло кровлю, в период начала частых атмосферных осадков в виде дождя и первого снега, которые проникали через кровлю в помещение, что могло привести к короткому замыканию и пожару, а соблюдение установленных процедур отодвигало заключение контракта на устранение последствий стихии на начало декабря 2015 года. Факт нарушения им признан, в совершении правонарушения он раскаялся. Ранее к административной ответственности он не привлекался, является единственным кормильцем в семье (жена находится в отпуске по уходу за ребенком до трех лет).

28 января 2016 года материалы административного дела по жалобе Сотникова В.К. поступили в Корсаковский городской суд.

В судебном заседании Сотников В.К. на удовлетворении жалобы не настаивал, полагал постановление подлежащим отмене, а производство по делу- прекращению, в связи

с декриминализацией вмененного ему административного правонарушения.

Должностное лицо министерства экономического развития Сахалинской области, составившее протокол об административном правонарушении, вынесшее обжалуемое постановление, извещенное через министерство о времени и месте судебного разбирательства по жалобе, в судебное заседание не явилось, письменного мнения по существу жалобы не представило.

Представитель министерства экономического развития Сахалинской области по доверенности Б. полагал постановление подлежащим отмене, а производство по делу – прекращению. Пояснил, что при заключении начальником учреждения Сотниковым В.К. 10.11.2015 года государственного контракта № с индивидуальным предпринимателем В. «Проведении аварийно-восстановительных работ в целях ликвидации последствий прохождения циклона на объектах ОКУ «Новиковская ПЧ», вид экономической деятельности 9314100 – аварийно-спасательные и аварийно-восстановительные работы в зоне чрезвычайной ситуации (зоне бедствия), с подвидом 9314105- ремонт крыш и кровель, был включен в утвержденный Правительством РФ Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, что в соответствии с ч. 2 ст. 59 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» обязывало руководителя учреждения Сотникова В.К. провести электронный аукцион для осуществления требуемых работ. 17.12.2015 года в указанный Перечень были внесены изменения, которыми весь вид деятельности 9314100 из перечня был исключен, в связи с чем Сотников В.К. мог бы заключить спорный контракт с указанным лицом как с единственным поставщиком, минуя процедуру выбора исполнителя работ. Распоряжение Правительства РФ о вносимых изменениях на день вынесения обжалуемого постановления опубликовано было только в электронном виде, в связи с чем лицу, вынесшему обжалуемое постановление, распоряжение не было еще известно.

Выслушав объяснения Сотникова В.К., представителя органа, вынесшего обжалуемое постановление, Б., проверив доводы жалобы, прихожу к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), настоящий Закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно ч. 2 ст. 59 указанного Закона заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований настоящего Федерального закона.

В ч. 3 ст. 80 Закона предусмотрено, что в случае, если возникает потребность в работах, не предусмотренных этим перечнем, закупки данных работ осуществляются в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом, если вследствие непреодолимой силы возникла потребность в товарах,

работах, услугах, не предусмотренных этим перечнем, и применение иных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно в связи с затратой времени, осуществляется закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Часть 1 статьи 93 Закона содержит перечень случаев возможности размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

Что касается случаев, когда возникла потребность закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, то подлежат применению положения п. 9 ч. 1 ст. 93 Закона, согласно которым закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае закупки определенных товаров, работ, услуг вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера (при условии, что такие товары, работы, услуги не включены в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера) и применение иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих затрат времени, нецелесообразно. Заказчик вправе заключить в соответствии с настоящим пунктом контракт на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги соответственно в количестве, объеме, которые необходимы для ликвидации последствий, возникших вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, либо для оказания медицинской помощи в экстренной форме или неотложной форме.

В Сахалинской области является общеизвестным фактом, что в период прохождения, в том числе в Корсаковском районе, мощного циклона 2-3 октября 2015 года, в результате ураганного ветра с выпадением обильных осадков на различных зданиях и сооружениях были полностью сорваны конструкции крыши и чердачного помещения, на некоторых сорваны кровли различной площади.

Из материалов дела следует, что на зданиях ОКУ «Новиковская пожарная часть», расположенных в с. Озерское и с. Новиково Корсаковского района, были повреждены кровли.

Посчитав, что имело место быть чрезвычайная ситуация природного характера вследствие непреодолимой силы, начальник ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотников В.К. 10.11.2015 года в порядке п.9 ч. 1 Закона заключил государственный контракт № с индивидуальным предпринимателем Юн Су Ик о проведении аварийно-восстановительных работ в целях ликвидации последствий прохождения циклона на объектах ОКУ «Новиковская пожарная часть» как с единственным поставщиком, минуя стадию определения исполнителя работ в порядке электронного аукциона.

Вместе с тем, должностным лицом Сотниковым В.К. не было учтено, что избранный им способ заключения государственного контракта был возможен только в отношении тех работ, вид которых был включен в Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 13.09.2013 г. №.

На момент совершения Сотниковым В.К. административного правонарушения в данный Перечень аварийно-спасательных и аварийно-восстановительных работ в зоне чрезвычайной ситуации по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности продукции и услуг (ОКПД) ОК 004-93 были включены, в частности, работы: ремонт жилищ (квартир, домов) - код 9314100. Сам код 9314100 включает различные подвиды работ, в частности код 9314105 - ремонт крыш и кровель. В указанной редакции распоряжения Правительства РФ Перечень действовал до 17.12.2015 года.

Соответственно, заключение государственного контракта № от 10.11.2015 года руководителем учреждения Сотниковым В.К. должно производиться исключительно по итогам электронного аукциона, чего сделано не было.

Следовательно, рассматриваемые действия Сотникова В.К. образовывали состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ, за совершение которого установлена административная ответственность должностных лиц в виде штрафа в размере 50 000 рублей.

С 03 ноября 1998 года Федеральным конституционным законом от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации» было введено специальное условие: постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу не ранее дня их официального опубликования. Кроме того, было установлено, что распоряжения Правительства РФ вступают в силу со дня их подписания.

Распоряжением Правительства РФ от 17.12.2015 г. № Перечень товаров, работ, услуг, необходимых для оказания гуманитарной помощи либо ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера от 30.09.2013 № был изложен в новой редакции, согласно которой весь вид аварийно-восстановительных работ-код 9314100, в данном Перечне отсутствует.

Таким образом, после с 17 декабря 2015 года совершенное начальником ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотниковым В.К. деяние перестало отвечать признакам административного правонарушения, в связи с чем, в соответствии с ч. 2 ст. 1.7, п.5 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ, производство по делу в отношении должностного лица Сотникова В.К. по ч. 2 ст. 7.29 КоАП РФ подлежало прекращению.

Вопреки изложенному, начальник ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотников В.К. был признан виновным в совершении вмененного ему административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст.7.29 КоАП РФ, и подвергнут постановлением заместителя министра экономического развития Сахалинской области Манжара О.И. от 22 декабря 2015 года № безальтернативному административному наказанию в виде штрафа в размере 50 000 рублей.

В пункте 33.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 N 13 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (ред. от 19.12.2013) судам дано разъяснение, что разрешая жалобы на постановления по делам об административных правонарушениях, необходимо учитывать положения части 2 статьи 1.7 КоАП РФ, в соответствии с которой закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу при условии, что постановление о назначении административного наказания не исполнено.

Из материалов дела следует, что в установленный срок постановление от 22.12.2015 года № в его отношении Сотниковым В.К. было обжаловано, то есть данное постановление в настоящее время не исполнено.

Пунктом 3 части 1 статьи 30.7 КоАП РФ установлено, что по результатам рассмотрения жалобы на постановление по делу об административном правонарушении выносится решение об отмене постановления по делу об административном правонарушении и о прекращении производства по делу при наличии хотя бы одного из

обстоятельств, предусмотренных статьями 2.9, 24.5 настоящего Кодекса, а также при недоказанности обстоятельств, на основании которых были вынесены указанные постановление, решение.

Поскольку на день вынесения обжалуемого постановления было подписано распоряжение Правительства РФ № 2590-р от 17.12.2015 года, исключившее аварийно-восстановительные работы в виде ремонта жилищ (квартир, домов) из соответствующего Перечня, и тем самым была исключена обязанность начальника ОКУ «Новиковская пожарная часть» Сотникова В.К. до заключения государственного контракта проводить поиск исполнителя работ посредством электронного аукциона, обжалуемое постановление подлежит отмене, а производство по делу- прекращению.

Иные доводы жалобы Сотникова В.К. на указанное постановление в обоснование необходимости и возможности назначения ему наказания ниже нижнего предела судом по существу не рассматриваются, поскольку постановление отменяется, а производство по делу прекращается по указанному выше основанию.

На основании изложенного и руководствуясь п. 3 части 1 ст. 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, судья

решил:

Постановление заместителя министра экономического развития Сахалинской области Манжара О. И. от 22 декабря 2015 года № о привлечении начальника Областного казенного учреждения «Новиковская пожарная часть» Сотникова В. К. к ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст.7.29 КоАП РФ, **отменить**, производство по данному делу **прекратить**.

Решение может быть обжаловано в Сахалинский областной суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.

Судья А.В. Мешалкин