Дело № 5-55-32/2020

91MS0021-01-2019-001476-68

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

16 апреля 2020 года пгт. Красногвардейское

Мировой судья судебного участка № 55 Красногвардейского судебного района Республики Крым Белова Ю.Г., рассмотрев дело об административном правонарушении в отношении:

юридического лица – ООО «ФИДАН», ДАННЫЕ ОБ ОГРАНИЗАЦИИ, юридический адрес организации: АДРЕС Фактический адрес: АДРЕС, по ч. 7 ст. 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Мировому судье судебного участка № 55 Красногвардейского судебного района Республики Крым из ОРГАН поступил материал о привлечении ООО «ФИДАН» к административной ответственности по ч. 7 ст. 7.32 КоАП РФ.

Согласно протоколу об административном правонарушении НОМЕР составленному ОРГАН, ООО «ФИДАН» в нарушение Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не выполнило обязательства, предусмотренные муниципальным контрактом НОМЕРНОМЕР года заключенным между ОРГАНИЗАЦИЯ 1 (заказчик) и ООО «ФИДАН» (подрядчик) на выполнение работ, чем причинило существенный вред охраняемым законом интересам общества и государства.

Так, ОРГАНИЗАЦИЯ 1ОРГАНИЗАЦИЯ 1 (далее - Учреждение) заключен муниципальный контракт НОМЕРНОМЕР (далее - контракт) с подрядчиком ООО «ФИДАН» от ДАТА, с ценой СУММА рублей.

Согласно пункту 1.1. Контракта Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства по строительно-монтажным работам по объекту: ОБЪЕКТ в соответствии с проектно-сметной документацией, переданной Заказчиком Подрядчику в порядке, установленном п. 5.2.1 настоящего Контракта, в срок, установленный п. 4.1. Контракта и Графиком производства работ, утвержденным в порядке установленном п. 5.4.4. Контракта, по цене, указанной в п. 2.1 настоящего Контракта.

Согласно пункту 4.1. Контракта Работы, предусмотренные Контрактом, выполняются в соответствии с Графиком производства работ (по форме согласно Приложению НОМЕР к Контракту), согласованным Сторонами в порядке, предусмотренном Контрактом.

- начало работ - со дня заключения Контракта,

- окончание работ - до ДАТА года.

Срок начала выполнения работ на Объекте, срок окончания выполнения работ на Объекте (конечный срок), промежуточные сроки выполнения отдельных видов и этапов работ определяются Графиком выполнения работ.

Согласно графику выполнения работ, начало работ - ДАТА.

Согласно пункту 5.4.3. Контракта, Подрядчик в течение ЧИСЛО рабочих дней, после дня подписания Контракта, обязан предоставить Заказчику:

а) приказ о назначении ответственного лица за производство работ на объекте с указанием стажа работы и сведений об образовании ответственного лица;

б) приказ о назначении ответственного лица за выдачу наряд-допусков на объекте, журналов производства работ, общий журнал, специальных журналов;

в) журналы производства работ, общий журнал производства работ, специальные, прочие необходимые журналы. Указанные журналы должны быть пронумерованы, прошнурованы, скреплены подписями уполномоченных лиц и печатями Заказчика и Подрядчика (при ее наличии), иметь регистрационную надпись органа государственного строительного надзора и постоянно находиться на Объекте;

г) официальное уведомление с указанием Ф.И.О. ответственных представителей, занимаемых ими должностей у Подрядчика, полномочия, срок действия полномочий, номер и дата распорядительного документа (приказа, доверенности) о назначении представителей, контактные телефоны (стационарный и мобильный) и электронные адреса представителей Подрядчика.

Из протокола об административном правонарушении следует, что 31.05.2019 Подрядчик направил Заказчику доверенность на право предоставления интересов по контракту на имя ФИО 1, но без подписи и печати.

13.06.2019 Подрядчик направил Заказчику список сотрудников для предоставления пропуска на объект и приказ о назначении ответственным за осуществление производственного контроля качества выполняемых строительных работ; охраны труда и техники безопасности, противопожарной безопасности ФИО 2.

24.06.2019 по результатам обследования здания ОРГАНИЗАЦИЯ 1, расположенного по адресу: АДРЕС, составлен акт обследования здания которым зафиксированы следующие нарушения: ООО «Фидан» произвело разборку покрытий кровли из рулонных материалов по всей площади кровли, вследствие чего после выпадения осадков произошло протекание воды во внутренние помещения здания, что привело к причинению ущерба имущества*.*

дата составлен акт которым установлены повреждения здания ОРГАНИЗАЦИЯ 1 потолка составило ЦЫФРА, пола - ЦЫФРА стен - ЦЫФРА, в результате чего причинен ущерб имущества: механика сцены - СУММА руб., кресла в количестве ЦЫФРА. - СУММА руб., софиты в зрительном зале, повреждение библиотечного фонда.

03.07.2019 Заказчик письмом просит подтвердить полномочия лица, представляющего интересы ООО «ФИДАН» на объекте.

09.07.2019 Подрядчик письмом просит Заказчика передать ему проектную документацию.

дата Заказчиком принято решение об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, которое вступило в законную силу ДАТА.

дата Подрядчик письмом указывает, что Заказчиком не передана строительная площадка для работ по объекту, акт приема-передачи объекта отсутствует, что привело к затягиванию сроков выполнения работ.

дата представителю Подрядчика по доверенности ФИО 1 Заказчиком были переданы составленные ДАТА: акт приема-передачи сводного сметного расчета стоимости строительства, акт приема-передачи объекта капитального строительства: строительно-монтажные работы по объекту: ОБЪЕКТ.

ДАТА Заказчиком был составлен акт обследования здания ОРГАНИЗАЦИЯ 1, согласно которому, ООО «ФИДАН» произвело разборку покрытий кровли по всей площади кровли, в последствие чего после выпадения осадков ДАТА произошло протекание воды во внутренние помещения здания, что привело к причинению ущерба имущества.

Согласно журналу выполнения работ работы проводились с ДАТА по ДАТА.

ДАТА письмом Подрядчик сообщает, что не имел возможности соблюдать график выполнения работ ввиду неисполнения Заказчиком своих обязанностей согласно Контракту и предлагает продлить дату окончания работ на срок нарушения передачи документации Заказчиком до ДАТА года

В ответе НОМЕР от ДАТА на данное письмо Заказчик ссылается на нарушение Подрядчиком сроков в передаче документов, предусмотренных п.5.4.3. Контракта, а также надлежаще оформленная доверенность на право предоставления интересов по договору на ФИО 1 была предоставлена лишь дата, до этого времени Заказчик не имел возможности передать документы, предусмотренные п. 5.2.1. Контракта. Относительно сроков окончания работ Заказчик сообщил, что они не могут быть продлены, так как отсутствуют обстоятельства, препятствующие завершению работ в установленные Контрактом сроки.

ДАТА Решением ОРГАН НОМЕР, ООО «ФИДАН», включен в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Представитель ООО «ФИДАН» в судебном заседании вину Общества не признал, суду пояснил, что, нарушение сроков исполнения работ предусмотренных контрактом произошло по вине Заказчика, который не выполнил обязанности по освобождению строительной площадки, согласно действующему законодательству, соответствующие документы были переданы после принятия Заказчиком в одностороннем порядке решения о расторжении контракта, при этом продлевать сроки исполнения контракта отказались. Относительно причиненного ущерба представитель указал, что ответственности за сохранность имущества не несет, так как акт о передаче имущества принадлежащего ОРГАНИЗАЦИЯ 2 на ответственное хранение обществу не оформлялся, условиями контракта сохранность имущества не предусмотрена, по мнению представителя Общества Заказчик обязан был самостоятельно обеспечить сохранность своего имущества. Просил прекратить производство по делу.

В письменных возражениях представитель ООО «ФИДАН» также просил производство по делу прекратить, мотивируя свои требования пропуском сроков о привлечении к административной ответственности, поскольку протокол об административном правонарушении составлен с пропуском сроков предусмотренных ст.28.5 КоАП РФ, а также ссылаясь на ч.1 ст.28.7 КоАП РФ считает, что в нарушение указанной нормы административное расследование в отношении Общества не проводилось, в связи с чем протокол основан на недопустимых доказательствах.

В судебное заседание представитель ОРГАН не явилась, извещена надлежащим образом о чем свидетельствует расписка находящаяся в материалах дела, причины неявки суду не сообщила, предоставила письменные возражения на возражения представителя Общества, в которых указывает, что административное расследование по делу не проводилось, при этом все доказательства представленные в материалах дела получены в соответствии с действующим законодательством, нарушений процессуальных норм Управлением не допущено, порядок составления протокола не противоречит нормам КоАП РФ.

Выслушав пояснения представителя ООО «ФИДАН», исследовав материалы дела об административном правонарушении, мировой судья приходит к следующему.

В соответствии со ст. [24.1?](http://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-24/statia-24.1/?marker=fdoctlaw) КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Согласно ст.?26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами.

В соответствии с [ч. 7 ст. 7.32](http://consultantplus/offline/ref=5AB35AA39909D408213171C4FA47E61D00A0F13E4DA15A74408B2CD8B1DA24671DA062ADA49B1C936498E3F3FDB735DFF8D8A933EB1CR6gCL) КоАП РФ действия (бездействие), повлекшие неисполнение обязательств, предусмотренных контрактом на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, с причинением существенного вреда охраняемым законом интересам общества и государства, если такие действия (бездействие) не влекут уголовной ответственности, влекут наложение административного штрафа на юридических лиц - от однократного до трехкратного размера стоимости неисполненных обязательств, предусмотренных контрактом на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, но не менее СУММА рублей.

Из материалов дела усматривается, что ОРГАН проведена проверка исполнения требований законодательства о контрактной системе, в сфере закупок товаров работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд ООО «ФИДАН» при исполнении контракта на выполнение работ по объекту ОБЪЕКТ расположенному по адресу: АДРЕС

В ходе проверки исполнения требований законодательства о контрактной системе, в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установлено, что ДАТА года между ОРГАНИЗАЦИЯ 1ОРГАНИЗАЦИЯ 1 (Заказчик) и ООО «ФИДАН» заключён муниципальный контракт НОМЕР на выполнение работ по объекту ОБЪЕКТ

Согласно условиям Контракта, цена контракта составляет СУММА руб., работы необходимо выполнить в соответствии с условиями контракта. Работы, предусмотренные настоящим контрактом, выполняются в соответствии с графиком производства работ в срок до ДАТА года с даты заключения контракта.

Работы по объекту в полном объеме не выполнены, стоимость не выполненных обязательств составляет ПРОЦЕНТЫ от цены контракта – СУММА рублей.

Согласно пунктов 6.2.5, 6.2.10 и 6.2.12 свода Правил 48.13330.2011 «Организация строительства», утвержденного Приказом Минрегиона РФ от 27 декабря 2010 года №781, в случае осуществления строительства на основании договора застройщик (технический заказчик) передает строительную площадку подрядчику (генподрядчику) как лицу, осуществляющему строительство, по акту. Площадь и состояние строительной площадки должны соответствовать условиям договора. Застройщик (технический заказчик) в соответствии с действующим законодательством в случаях и в порядке, предусмотренных договором, должен передать в пользование подрядчику (генподрядчику) здания и сооружения, необходимые для осуществления работ, обеспечить транспортирование грузов в его адрес, временную подводку сетей энергоснабжения, водо- и паропровода.

Внутриплощадочные подготовительные работы должны предусматривать сдачу-приемку геодезической разбивочной основы для строительства, освобождение строительной площадки для производства строительно-монтажных работ (расчистка территории, демонтаж окон, снос строений и др.), планировку территории, искусственное понижение (в необходимых случаях) уровня грунтовых вод, перекладку существующих и прокладку новых сетей инженерно-технического обеспечения, устройство постоянных и временных дорог, инвентарных временных ограждений строительной площадки с организацией в необходимых случаях контрольно-пропускного режима, размещение мобильных (инвентарных) зданий и сооружений, устройство складских площадок, организацию связи для оперативно-диспетчерского управления производством работ, обеспечение строительной площадки противопожарным водоснабжением и инвентарем, освещением и средствами сигнализации.

Производство работ должно выполняться методами (способами), не приводящими к появлению новых и (или) интенсификации действующих опасных природных процессов и явлений и исключающими возникновение угрозы причинения вреда жизни или здоровью людей, имуществу физических или юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу, окружающей среде, жизни и здоровью животных и растений.

В соответствии с ч.3 ст.307 ГК РФ обе стороны контракта должны действовать добросовестно.

Однако, согласно представленным в материалах дела доказательствам, строительная площадка объекта Заказчиком фактически передана не была.

В нарушение п.п. 5.2.1 Контракта соответствующие документы, а именно: проектно-сметная документация, акт приема передачи объекта капитального строительства составлены дата и переданы Заказчиком уже после принятия решения от ДАТА о расторжения муниципального контракта, а именно ДАТА.

Согласно п.2 ст.453 ГК РФ, при расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

Утверждение ОРГАНИЗАЦИЯ 1ОРГАНИЗАЦИЯ 1 о невозможности передать документы в сроки предусмотренные контрактом, ввиду отсутствия надлежаще оформленной доверенности на представителя ООО «ФИДАН», мировой судья считает не обоснованным, поскольку условиями контракта не предусмотрено обязательное предоставление соответствующей доверенности на представителя для передачи необходимой документации (п.5.2), согласно п.п.п. а), б) п.п. 5.4.3 Подрядчик обязан был предоставить, в частности приказ о назначении ответственного лица за производство работ на объекте, а также приказ о назначении ответственного лица за выдачу наряд – допусков на объекте, журналов производства работ, общий журнал, специальных журналов.

Более того, оригинал доверенности предоставляется стороной при непосредственном совершении определенных действий, в данном случае Заказчику ничего не препятствовало проверить доверенность на предмет ее соответствия предусмотренным нормам действующего законодательства Российской Федерации, в момент передачи соответствующих документов по объекту.

Также правилами делового оборота, предусмотрена возможность передачи документов электронной корреспонденцией.

При этом Заказчику не помешало составить Акт обследования здания ОРГАНИЗАЦИЯ 1 от ДАТА с участием представителя Подрядчика – ФИО 1 при отсутствии, как утверждает ОРГАНИЗАЦИЯ 1, надлежаще оформленной доверенности (л.д. 114-115).

Таким образом, строительная площадка – здание НАИМЕНОВАНИЕ ЗДАНИЯ, для осуществления работ по капитальному ремонту кровли, подрядчику фактически предоставлена не была, что повлекло невозможность ООО «ФИДАН» обеспечить нормальное ведение работ и их завершение в срок.

Также проектная документация передана с пропуском сроков предусмотренных контрактом.

Между тем, как следует из материалов дела, Подрядчик обратился с письмом НОМЕР от дата к Заказчику о продлении сроков окончания работ на срок нарушения передачи документации до ДАТА (л.д.140–143) В ответ на обращение Заказчиком было отказано в продлении сроков, ввиду отсутствия обстоятельств, препятствующих завершению работ в установленные Контрактом сроки (л.д. 144-145).

В пункте 10 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28 июня 2017 года указано, что при не совершении заказчиком действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев или существа обязательства, до совершения которых исполнитель государственного (муниципального) контракта не мог исполнить своего обязательства, исполнитель не считается просрочившим, а сроки исполнения обязательств по государственному (муниципальному) контракту продлеваются на соответствующий период просрочки заказчика.

С учетом изложенного, мировой судья приходит к выводу, что просрочка исполнения обязательств по муниципальному контракту от ДАТА года НОМЕР возникла по независящим от ООО «ФИДАН» обстоятельствам, в связи с чем, в действиях юридического лица отсутствует состав административного правонарушения.

В силу частей 1 и 4 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Согласно пункту 2 части 1 и пункту 1 части 1.1 статьи 29.9 КоАП РФ по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных [статьей 24.5](http://consultantplus/offline/ref=F46222DD10EB608816EEC975F3B173B9779759DDBD40C0CED0C7A5C688605FC4105771EC6519D8DEa44DI) КоАП РФ.

Вместе с тем, довод представителя Общества о том, что производство по делу необходимо прекратить ввиду непроведения административного расследования, мировой судья признает необоснованными.

Согласно ч. 1 ст. 28.7 КоАП РФ, в случаях, если после выявления административного правонарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, осуществляются экспертиза или иные процессуальные действия, требующие значительных временных затрат, проводится [административное расследование](consultantplus://offline/ref=C82D1F471ACF600706FEF5097C7A3B2F7DCBE58C251E04BEE462434C79F4EC0E7A5748728C5B93665FD50E1EA6AA9EB57AABCC0C8F90BF15V8y7H).

Из материалов дела усматривается, что административное расследование фактически не проводилось, процессуальные действия, требующие значительных временных затрат, не выполнялись.

В соответствии с ч. 2 ст. 28.7 КоАП РФ решение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования принимается должностным лицом, уполномоченным в соответствии со ст. 28.3 настоящего Кодекса составлять протокол об административном правонарушении, в виде определения, а прокурором в виде постановления немедленно после выявления факта совершения административного правонарушения.

Такое решение по настоящему делу не принималось.

Кроме того, доводы представителя Общества о нарушении сроков составления протокола об административном правонарушении также, подлежат отклонению.

Статьей [28.5 КоАП](https://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-28/statia-28.5/) РФ предусмотрено, что протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения.

В случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице или сведений о юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения.

Вместе с тем, сроки, предусмотренные статьи [28.5 КоАП](https://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-28/statia-28.5/) РФ, являются процедурными, а не пресекательными, поскольку материально-правовые последствия пропуска этих сроков Кодексом не определены.

Само по себе нарушение срока составления протокола об административных правонарушениях, предусмотренного статьей [28.5 КоАП](https://sudact.ru/law/koap/razdel-iv/glava-28/statia-28.5/) РФ, не является основанием, исключающим производство по делу об административном правонарушении, если он составлен в пределах срока давности, установленного статьей 4.5 названного Кодекса.

Нарушение срока составления протокола об административном правонарушении не относится к существенным нарушениям, поскольку такой срок не является пресекательным.

Указанная позиция изложена в абзаце 3 пункта 4 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», где указано, что несущественными являются такие недостатки протокола, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу, а также нарушение установленных статьей 28.8 Кодекса сроков направления протокола для рассмотрения судье.

На основании изложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 24.5, ст. ст. 29.9 – 29.11 КоАП Российской Федерации, мировой судья -

постановил:

Производство по делу об административном правонарушении в отношении юридического лица ООО «ФИДАН», о привлечении его к административной ответственности по ч. 7 ст. 7.32 КоАП РФ прекратить на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с отсутствием в его действиях состава административного правонарушения

Постановление может быть обжаловано в Красногвардейский районный суд Республики Крым через мирового судью судебного участка № 55 Красногвардейского судебного района Республики Крым в течение 10 суток со дня получения копии постановления, а также опротестовано прокурором.

Мировой судья Ю.Г. Белова