

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении № 081/04/7.32.5-6/2024

Я, <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Луганской Народной Республике (далее – Луганское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 081/04/7.32.5-6/2024, возбужденного по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении должностного лица Государственного бюджетного образовательного учреждения среднего профессионального образования Луганской Народной Республики «Молодогвардейский многопрофильный колледж имени героев подпольной организации «Молодая гвардия» (далее – ГБОУ СПО ЛНР «ММК ИМ. ГПО «МОЛОДАЯ ГВАРДИЯ», Заказчик) – директора Г<...> (<...>),

УСТАНОВИЛ

Протокол по делу об административном правонарушении от 06.03.2024 № 081/04/7.32.5-6/2024 (далее – Протокол) составлен <...> Луганского УФАС России <...> по факту совершения Г<...> административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Протокол составлен уполномоченным должностным лицом в отсутствие Г<...>.

В материалах дела имеются доказательства надлежащего уведомления Г<...> о дате, времени и месте составления протокола, что подтверждается ходатайством Г<...> от 01.03.2024 о составлении протокола по делу об административном правонарушении в его отсутствие (вх. № 323/24 от 01.03.2024).

В силу части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении состоялось 14.03.2024 в отсутствие Г<...>.

В материалах дела имеются доказательства надлежащего уведомления Г<...> о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела, что подтверждается ходатайством Г<...> от 06.03.2024 о рассмотрении дела об административном правонарушении в его отсутствие (вх. № 368/24 от 06.03.2024).

Протоколом установлены следующие обстоятельства:

Событие административного правонарушения и его квалификация:

Между Заказчиком и обществом с ограниченной ответственностью <...> (далее – Исполнитель) по итогам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 93 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) заключен контракт от <...> № <...> на поставку тепловой энергии (далее – Контракт).

Пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги.

Согласно пункту 2 части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренный контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе либо приглашения принять участие в закупке направлены с 1 января по 30 апреля 2022 года включительно, должен составлять не более пятнадцати рабочих дней, а с 01.05.2022 года не более семи рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, за исключением случаев, если:

- 1) иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации;
- 2) оформление документа о приемке осуществляется без использования единой информационной системы, при этом срок оплаты должен составлять не более десяти рабочих дней с даты подписания документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, а в случае, если контракт содержит сведения, составляющие государственную тайну, не более двадцати рабочих дней.

Согласно пункту 4.7 Контракта расчеты за потребленную тепловую энергию осуществляются на основании показаний приборов учета тепловой энергии согласно действующим тарифам, установленным действующим законодательством.

Оплата фактически использованной тепловой энергии осуществляется в безналичной форме на основании выставленных Исполнителем счетов на оплату, которые направляются Заказчику нарочно под роспись до 10 числа месяца, следующего за расчетным (пункт 4.1 Контракта), к счету прилагается Акт (пункт 4.2 Контракта).

Оплата осуществляется ежемесячно до 15 числа месяца, следующего за отчетным, согласно счета на оплату и акта (пункт 4.3 Контракта).

Из вышеуказанного следует, что Контрактом предусмотрена оплата в течение 5 календарных дней со дня получения счета, что соответствует требованиям пункта 2 части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно предоставленным счетам на оплату и актам Исполнителем предоставлено Заказчику услуг по отоплению за январь-апрель 2023 года в количестве 461,817 Гкал на сумму 1 820 183,35 руб., а именно:

- от 16.03.2023 № 20 (за январь) – 774 215,54 руб.;
- от 16.03.2023 № 25 (за февраль) – 560 223,77 руб.;
- от 25.04.2023 № 76 (за март) – 421 054,63 руб.;
- от 25.04.2023 № 89 (за апрель) – 64 689,41 руб.

В соответствии с предоставленными Платежными поручениями Заказчиком оказанные услуги оплачены на сумму 1 334 439,31 руб.

Платежные документы, подтверждающие факт оплаты счетов от 25.04.2023 №№ 76, 89 на общую сумму 485 744,04 руб., Заказчиком не предоставлены.

При этом, согласно условиям Контракта, счет от 25.04.2023 № 76 на сумму 421 054, 63 руб. подлежит оплате не позднее 30.04.2023; счет от 25.04.2023 № 89 на сумму 64 689,41 руб. подлежит оплате не позднее 15.05.2023.

01.06.2023 Исполнителем в адрес Заказчика направлена претензия (исх. № 56, вх. № 653), о том, что за Заказчиком образовалась задолженность за поставленную тепловую энергию за март и апрель 2023 года на общую сумму 485 744,04 руб. Наличие задолженности не позволяет Исполнителю своевременно оплачивать природный газ, использованный при производстве тепловой энергии для нужд вверенного Заказчику учреждения, производить текущее обслуживание и ремонт теплогенерирующего оборудования и ставит под угрозу подготовку к отопительному сезону 2023-2024 гг.

В ответ на претензию Исполнителя Заказчик сообщил, что задолженность образовалась по причине отсутствия ассигнований, поскольку в планируемую сумму не был включен налог на добавленную стоимость. Также, Заказчик гарантировал оплату кредиторской задолженности после дополнительного выделения ассигнований Министерством образования и науки Луганской Народной Республики (письмо от 02.06.2023 № 230).

Заказчиком направлено письмо в адрес Министерства образования и науки Луганской Народной Республики (исх. № 360 от 11.09.2023) с просьбой утвердить изменения в бюджетную смету на 2023 год. Согласно приложению к письму сумма утвержденных бюджетных ассигнований по КВР 247 КОСГУ 223.01 «Оплата теплоснабжения» на 2023 год составляет 2 519 997,00 руб. (в том числе на период январь-апрель – 1 454 478,00 руб.)

Однако, по состоянию на 10.01.2024 (дата оглашения Решения) счета от 25.04.2023 № 76, № 89 на сумму 485 744,04 руб. Заказчиком не оплачены.

При этом, пунктом 8 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 22.06.2006 № 21 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров с участием государственных и муниципальных учреждений, связанных с применением статьи 120 Гражданского кодекса Российской Федерации», определено, что в случае предъявления кредитором требования о применении к учреждению мер ответственности за нарушение денежного обязательства суду при применении статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации необходимо иметь в виду, что отсутствие у учреждения находящихся в его распоряжении денежных средств само по себе нельзя расценивать как принятие им всех мер для надлежащего исполнения обязательства с той степенью заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота.

Согласно положениям статьи 219 Бюджетного кодекса Российской Федерации получатель бюджетных средств принимает бюджетные обязательства путем заключения государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров с физическими и юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями или в соответствии с законом, иным правовым актом, соглашением в пределах доведенных до него лимитов бюджетных обязательств.

Получатель бюджетных средств подтверждает обязанность оплатить за счет средств бюджета денежные обязательства в соответствии с платежными и иными документами, необходимыми для санкционирования их оплаты.

Кроме того, пунктом 4.6 Контракта предусмотрено, что в случае нарушения Заказчиком сроков оплаты, определенных в пункте 4.3 Контракта, Исполнитель имеет право приостановить поставку тепла до осуществления такого платежа, в таком случае Исполнитель не несет ответственность за нарушение обязанностей, предусмотренных пунктом 2.2 настоящего Контракта.

Фактов принятия всех зависящих от Заказчика мер, направленных на недопущение нарушения Закона о контрактной системе, в частности, принятия всех возможных и необходимых мер для соблюдения установленного Контрактом порядка и срока оплаты, не установлено.

Действия Заказчика, выразившиеся в несоблюдении сроков оплаты (неоплаты) оказанных

услуг, предусмотренных Контрактом, на сумму 485 744,04 руб., нарушают требования части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ: *нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.*

Согласно части 2 статьи 12 Закона о контрактной системе должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 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 административную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В силу статьи 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.

Под должностным лицом 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 (статья 2.4 КоАП РФ).

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

Административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, с формальным составом, считается совершенным с момента выполнения виновным объективной стороны правонарушения, наличия причинно-следственной связи между противоправными действиями и наступившими последствиями, равно как и наступления последних, для квалификации не требует.

Согласно информации и документам, представленным Заказчиком, (исх. №№ 111, 114 от 29.02.2024; вх. №№ 313/24, 314/24 от 29.02.2024), должностным лицом, ответственным за соблюдением сроков оплаты оказанных услуг, предусмотренных Контрактом, является директор ГБОУ СПО ЛНР «ММК ИМ. ГПО «МОЛОДАЯ ГВАРДИЯ» – Г<...>.

В соответствии с пунктом 2.3.4 Трудового договора от <...> № <...> руководитель обязан обеспечивать своевременное и качественное выполнение всех договоров и обязательств государственного учреждения.

Вина Г<...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, подтверждается собранными доказательствами, в том числе

материалами дела № 081/10/104-13/2023.

Таким образом, в действиях директора ГБОУ СПО ЛНР «ММК ИМ. ГПО «МОЛОДАЯ ГВАРДИЯ» – Г<...>, допустившего нарушения требований части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения Заказчика: Луганская Народная Республика, м.о. Краснодонский, г. Молодогвардейск, ул. Тюленина, д. 1.

Временем совершения административного правонарушения определяется следующим днем за датой истечения регламентированного срока оплаты по Контракту – 01.05.2023, 16.05.2023.

Согласно части 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 1.1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности исчисляется со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности Г<...> за нарушение части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ исчисляется со следующего дня за датой истечения регламентированного срока оплаты по Контракту – 01.05.2023, 16.05.2023.

Вместе с тем согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в части административных правонарушений, предусмотренных статьей 7.32.5 КоАП РФ) по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности в порядке статьи 4.5 КоАП РФ на момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении не истек.

В силу статьи 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения.

При рассмотрении настоящего дела необходимо учесть следующее.

Признаков малозначительности совершенных административных правонарушений, предусмотренных статьей 2.9 КоАП, не установлено.

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или

возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Доказательств, свидетельствующих о причинении совершенным правонарушением вреда или возникновении угрозы причинения вреда упомянутым объектам правовой охраны, а также о причинении в результате его совершения имущественного ущерба, материалы дела не содержат.

Помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная статьей 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной.

В материалах дела отсутствует информация о том, что Г<...> ранее привлекался к административной ответственности.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Оснований, препятствующих всестороннему, полному, объективному и своевременному выяснению всех обстоятельств настоящего дела и разрешению его в соответствии с законодательством Российской Федерации, должностным лицом Луганского УФАС России не выявлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Изучив в совокупности все обстоятельства дела, должностное лицо Луганского УФАС России, уполномоченное рассматривать настоящее дело об административном правонарушении, приходит к выводу, что с учетом обстоятельств настоящего дела об административном правонарушении, административное наказание в виде административного штрафа в отношении Г<...> подлежит замене на предупреждение.

На основании изложенного, рассмотрев материалы дела, собранные по делу доказательства и оценив все обстоятельства дела в их совокупности, руководствуясь статьями 2.1, 3.4, 3.5, 4.1, 4.1.1, 4.5, 7.31, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать директора Государственного бюджетного образовательного учреждения среднего профессионального образования Луганской Народной Республики «Молодогвардейский многопрофильный колледж имени героев подпольной организации «Молодая гвардия» – Г<...> (<...>), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

2. Назначить Г<...> административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд либо

вышестоящему должностному лицу Луганского УФАС России в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.