

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32.5-177/2022 об административном правонарушении

22.06.2022г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина,

226, стр. 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление Горно-Алтайской транспортной прокуратуры о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.05.2022г. и материалы дела, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, начальника Горно-Алтайского центра по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды – филиала Федерального государственного бюджетного учреждения «Западно-Сибирское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» (далее - Горно-Алтайский ЦГМС – филиал ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС»),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2) в присутствии, с участием Горно-Алтайского транспортного прокурора (удостоверение ТО № 334960).

Горно-Алтайской транспортной прокуратурой в ходе мониторинга ЕИС в сфере закупок выявлены нарушения Горно-Алтайским ЦГМС – филиалом ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» законодательства о контрактной системе при исполнении контракта от 25.10.2021г. №0377100009421000019 на выполнение работ по доставке авиатранспортом грузов на труднодоступные метеорологические станции Горно-Алтайского ЦГМС. По данному факту Горно-Алтайским транспортным прокурором в отношении должностного лица заказчика, начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» возбуждено административное дело по ч. 1 ст. 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Материалы административного дела переданы в УФАС

по РА (вх. №2656 от 08.06.2022г.) для рассмотрения по существу.

Должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении данного административного дела установлено следующее.

25.10.2021г. заказчиком ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» в лице начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» по итогам электронного аукциона №0377100009421000019 с АУ РА «Авиалесоохрана» заключен контракт на выполнение работ по доставке авиатранспортом грузов на труднодоступные метеорологические станции Горно-Алтайского ЦГМС (далее – контракт). Цена контракта 2500000 рублей (п. 3.1 контракта). Реестровый номер контракта 1540673862321000068.

При рассмотрении дела применяется Федеральный закон № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», **в редакции №79 от 02.07.2021г.**, действующей в период осуществления закупки №0377100009421000019.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 94 Федерального закона № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и данным Федеральным законом, в том числе: **приемку** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с данным Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта; **оплату** заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

В соответствии с п. 1 ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений ч. 13 ст. 37 данного Федерального закона, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии со ст. 96

данного Федерального закона требования обеспечения гарантийных обязательств. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

В силу ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять **не более тридцати дней** с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного ч. 7 ст. 94 данного Федерального закона, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в ч. 8 ст. 30 данного Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Согласно п. 3.2 контракта расчеты за выполнение авиационных полетов осуществляются заказчиком в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30 (тридцати) процентов от стоимости контракта, указанной в пункте 3.1, перечисляется заказчиком на счет исполнителя **в течение 10 рабочих дней** после подписания сторонами данного контракта;
- окончательный платеж производится с учетом авансового платежа, на основании акта выполненных работ, счета за выполненные работы с приложением заявок на полет по каждому маршруту, выполненных авиарейсов, подтверждающих выполнение исполнителем авиационных полетов в полном объеме и в установленные сроки. Расчеты производятся заказчиком в российской валюте путем перечисления денежных средств безналичным путем на счет исполнителя **в течение 10 (десяти) рабочих дней** со дня подписания акта выполненных работ;
- подписание документов о приемке товаров, выполненных работ (ее результатов), оказанных услуг, возможно в электронной форме в ЕИС в сфере закупок или на бумажном носителе. Подписанные в ЕИС в сфере закупок документы о приемке, принимаются к учету сторонами в качестве первичных учетных документов и являются основанием для оплаты.

Следовательно, заказчик обязан в срок не позднее 10.11.2021г. (десятый рабочий день со дня заключения контракта) выплатить АУ РА «Авиалесоохрана» аванс в размере 30% от цены контракта, т.е. 750000 рублей.

Горно-Алтайской транспортной прокуратурой установлено, что авансовый платеж, предусмотренный п. 3.2.1 контракта, Горно-Алтайским ЦГМС – филиалом ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» не выплачен, оплата по

контракту произведена заказчиком 08.12.2021г. (платежное поручение №863398 от 08.12.2021г. на сумму 2500000 руб.).

Таким образом, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе заказчиком ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» в лице Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» не исполнены обязательства по выплате аванса, предусмотренные п. 3.2.1 контракта.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе предусмотрена ответственность по **части 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** (далее - 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.

На основании 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.

Согласно выписке из приказа ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» №15-к от 25.02.2013г. ... с 19.03.2013г. назначен на должность начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС». В соответствии с п. 2.3 трудового договора от 25.01.2013г., заключенного с, договор заключен на неопределенный срок.

В постановлении Горно-Алтайской транспортной прокуратуры о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.05.2022г. указал, что правонарушение не признает, объяснения приложены отдельно. Согласно письму Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» б/н и даты, авансовый платеж по контракту №0377100009421000019 от 25.10.2021г. не был произведен, т.к. АУ РА «Авиалесоохрана» не предоставило счет на оплату, а у заказчика не было основания для перечисления аванса. В соответствии с п. 2.1.4 контракта исполнитель обязуется своевременно предоставить все необходимые

документы для осуществления оплаты.

Вместе с тем, порядок перечисления заказчиком авансового платежа в размере 30 % от цены контракта (п. 3.2.1 контракта) не предусматривает основание для оплаты – представленный исполнителем счет. Исходя из условий пунктов 2.1.4, 3.2.2, 3.2.3 контракта, окончательный платеж производится заказчиком на основании акта выполненных работ, счета за выполненные работы, т.е. исполнитель (АУ РА «Авиалесоохрана») обязан предоставлять документы (счета, счета-фактуры, акты выполненных работ) для осуществления оплаты выполненных работ, а не аванса.

Следовательно, во исполнение п. 3.2.1 контракта Горно-Алтайский ЦГМС – филиал ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» обязан был произвести авансовый платеж в размере 30% от цены контракта, возможность подготовить платежное поручение у заказчика имелась, т.к. все необходимые банковские реквизиты АУ РА «Авиалесоохрана» указаны в разделе 9 контракта.

При рассмотрении дела факт совершения правонарушения признал.

В соответствии с положениями ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины. Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение путем своевременной выплаты аванса в размере 30% от цены контракта, однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований п. 3.2.1 контракта, п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в бездействии должностного лица заказчика, начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» ... содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

В постановлении Горно-Алтайской транспортной прокуратуры о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.05.2022г. указано, что датой совершения правонарушения является дата утверждения аукционной документации – 05.11.2021г. Данный вывод прокуратуры является необоснованным, т.к. датой совершения правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, является календарный день, следующий за днем окончания срока исполнения заказчиком обязанности по оплате товаров, работ, услуг по контракту (в том числе по выплате аванса). Следовательно, датой совершения административного правонарушения

является 16.11.2021г., т.е. день, следующий за истечением 10 рабочих дней со дня заключения контракта №0377100009421000019 от 25.10.2021г. (с 30 октября по 7 ноября 2021г. включительно - нерабочие дни в соответствии с указом Президента РФ от 20.10.2021г. №595). Данное нарушение в постановлении Горно-Алтайской транспортной прокуратуры является несущественным и возможным для устранения должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении административного дела, поскольку не исключает событие административного правонарушения по ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ и не ухудшает положение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является 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.

Бездействие должностного лица заказчика, начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» ..., повлекло нарушение установленного контрактом №0377100009421000019 от 25.10.2021г. порядка оплаты (в данном случае выплаты аванса). Неисполнение заказчиком финансовых обязательств по контракту не только негативно сказывается на деятельности исполнителя, но и может привести к дополнительному расходованию бюджетных средств по оплате неустойки (пени, штрафа) за нарушение заказчиком предусмотренных обязательств по контракту (пункты 4.6, 4.7 данного контракта). В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также

являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам **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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996г. №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческие организации могут создаваться, в том числе в форме учреждений.

Согласно пунктам 1.1, 1.4.2 Устава ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС», утвержденного приказом Росгидромета от 31.08.2017г., учреждение является унитарной некоммерческой организацией; учреждение имеет филиал - Горно-Алтайский ЦГМС.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения ранее начальником Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» административного правонарушения в сфере закупок, с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.32.5; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в бездействии должностного лица заказчика, начальника Горно-Алтайского ЦГМС – филиала ФГБУ «Западно-Сибирское УГМС» состав нарушения части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ (в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе не исполнены обязательства по выплате аванса, предусмотренные п. 3.2.1 контракта №0377100009421000019 от 25.10.2021г.), и назначить ему с учетом положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему

должностному лицу либо в судебном порядке (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней 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.