

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о замене административного наказания

г. Омск
Дело №

31.01.2023
47/2023

055/04/7.32.3-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 18.01.2023 и материалы дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-47/2023, возбужденного в отношении должностного лица – начальника управления по экономике и финансам производственного объединения «П» – филиала акционерного общества «Г» (далее – ПО «П» – филиал АО «Г») <...>, по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – начальника управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...>, действующего на основании приказа ПО «П» – филиала АО «Г» от 18.02.2021 № 42/к,

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России в рамках представленных законом антимонопольному органу полномочий рассмотрено обращение ИП <...>, поступившее из Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (вх. от 23.11.2022 № 11641-ЭП/22), в котором сообщалось о нарушении АО «Г» срока оплаты поставленного товара по договору № 31/319 от 04.07.2022 (далее – Договор), заключенному с ИП <...>

При рассмотрении вышеуказанного обращения Омским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждено положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение № 1352).

Пунктом 28 Положения № 1352 установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения № 1352 максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Из представленных материалов, а также информации, размещенной на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», усматривается, что 04.07.2022 между ИП <...> и АО «Г» по результатам проведенного запроса котировок в

электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку химических реактивов (извещение № 32211420521) заключен Договор на поставку товара.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 Договора Поставщик в порядке и на условиях, предусмотренных Договором, обязуется поставить Заказчику химические реактивы, в дальнейшем именуемые – товар, а Заказчик обязуется оплатить товар и обеспечить его приемку в установленном порядке. Наименование, ассортимент, цена и срок поставки товара указываются сторонами в спецификации (приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью Договора.

Из спецификации (приложение № 1 к Договору) следует, что поставка товара осуществляется Поставщиком на склад Заказчика по адресу: <...> ПО «П» – филиал АО «Г». Срок поставки товара – в течение 40 календарных дней с даты перечисления 30% предоплаты за партию поставляемого товара по конкретной заявке.

Пунктом 2.1 Договора предусмотрено, что максимально возможная сумма платежей по Договору составляет 3 000 000 руб., НДС не облагается в соответствии со ст. 346.11 НК РФ.

В силу пунктов 2.4, 2.5 Договора оплата по Договору производится на основании счета Поставщика путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в Договоре.

Оплата осуществляется Заказчиком в следующем порядке: предварительная оплата в размере 30% от стоимости товара, поставляемого по конкретной заявке. Окончательный расчет в размере 70% стоимости товара, поставленного по конкретной заявке, Заказчик оплачивает Поставщику не позднее 7 рабочих дней с даты предоставления Поставщиком документов, подтверждающих поставку товара (п. 6.6 Договора) и подписания Заказчиком товарной накладной.

Из пункта 16 Договора следует, что заказчиком по договору является АО «Г», грузополучатель – ПО «П» – филиал АО «Г». При этом со стороны плательщика указаны банковские реквизиты и расчетный счет ПО «П» – филиала АО «Г».

Согласно товарной накладной № 117 от 21.07.2022 (подписанной ПО «П» – филиалом АО «Г» 27.07.2022) ИП <...> осуществлена поставка товара на сумму 1 594 978,74 руб. Крайним днем оплаты поставленного товара согласно пункту 2.5 Договора являлось 05.08.2022.

В соответствии с товарной накладной № 118 от 21.07.2022 (подписанной ПО «П» – филиалом АО «Г» 27.07.2022) Поставщиком осуществлена поставка товара на сумму 181 752,48 руб., соответственно, крайним днем оплаты поставленного товара согласно пункту 2.5 Договора являлось 05.08.2022.

Согласно товарной накладной № 150 от 24.08.2022 (подписанной ПО «П» – филиалом АО «Г» 09.09.2022) ИП <...> осуществлена поставка товара на сумму 1 003 335,23 руб. Крайним днем оплаты поставленного товара согласно пункту 2.5 Договора являлось 20.09.2022.

Вместе с тем, в установленный пунктом 28 Положения № 1352, пунктом 2.5 Договора срок Заказчиком расчет за поставленный товар не произведен. Согласно платежному поручению № 5157 оплата поставленного по товарным накладным №№ 117, 118 от 21.07.2022 товара на сумму 1 243 711,86 руб. осуществлена лишь 22.11.2022.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <...> (ИНН <...>) является микропредприятием с 10.06.2019.

За нарушение заказчиком установленного законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства, частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

В соответствии с частями 1, 2 статьями 28.1 КоАП РФ поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются:

1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 18.01.2023 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России – главным специалистом-экспертом отдела контроля органов власти <...> административного протокола № 055/04/7.32.3-47/2023 в отношении должностного лица – начальника управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 18.01.2023 № 055/04/7.32.3-47/2023.

При рассмотрении настоящего административного дела 31.01.2023 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела

№ 055/04/7.32.3-47/2023 были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП 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.

В соответствии со статьей 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. Согласно примечанию к указанной статье под должностным лицом следует понимать лицо, совершившее административное правонарушение, в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителей и других работников организаций.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Из представленных Управлением Федеральной антимонопольной службы по г. Москве материалов (вх. от 23.11.2022 № 11641-ЭП/22) следует, что должностным лицом, ответственным за оплату по Договору, является начальник управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...>.

Согласно приказу ПО «П» – филиала АО «Г» от 18.02.2021 № 42/к <...> назначен на должность начальника управления по экономике и финансам с 01.03.2021.

В соответствии с пунктом 3.38 должностной инструкции начальника управления по экономике и финансам, утвержденной директором ПО «П» – филиала АО «Г» 05.03.2021 (далее – должностная инструкция), начальник управления по экономике и финансам обязан обеспечивать своевременное и качественное исполнение обязательств по заключенным, в рамках деятельности подчиненных структурных подразделений, хозяйственным договорам и бизнес-планам.

Пунктом 5.15 должностной инструкции предусмотрено, что начальник управления по экономике и финансам несет персональную ответственность за несоблюдение Федеральных законов: от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» при заключении, сопровождении и исполнении закрепленных за ним договоров.

Таким образом, <...> в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом ПО «П» – филиала АО «Г», в нарушение требований пункта 28 Положения № 1352, допустил совершение административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В материалы настоящего дела <...> представлены письменные пояснения (вх. от 09.12.2022 № 12362-ЭР/22), в которых последний подтверждает факт нарушения установленных законом и договором сроков оплаты поставленного товара по договору от 04.07.2022 № 31/319. Свою вину, как должностного лица, в указанном нарушении <...> признает в полном объеме.

Причиной нарушения сроков оплаты по договору от 04.07.2022 № 31/319 является нестабильное финансовое состояние ПО «П» – филиала АО «Г». В настоящее время принимаются все меры для погашения задолженности по указанному договору.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, нарушение АО «Г» действующего законодательства, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица ПО «П» – филиала АО «Г» <...> состоит в нарушении установленного законодательством срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Вина должностного лица – начальника управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 055/04/7.32.3-47/2023 доказательствами, в том числе:

- обращением ИП <...> (вх. от 23.11.2022 № 11641-ЭП/22);
- договором № 31/319 от 04.07.2022;
- товарными накладными №№ 117, 118 от 21.07.2022, № 150 от 24.08.2022;
- платежным поручением № 5157 от 22.11.2022;
- приказом ПО «П» – филиала АО «Г» от 18.02.2021 № 42/к;
- должностной инструкцией;
- письменными пояснениями <...>
- протоколом об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-47/2023 и другими материалами административного дела.

Таким образом, имеющиеся в деле № 055/04/7.32.3-47/2023 материалы свидетельствуют о том, что нарушение АО «Г» пункта 28 Положения № 1352

произошло по вине начальника управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...>.

Доказательств того, что должностным лицом АО «Г» <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

Событие административного правонарушения, совершенного должностным лицом АО «Г» – начальником управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, состоит в нарушении установленного пунктом 2.5 Договора, пунктом 28 Положения № 1352 срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, произошло 06.08.2022, 21.09.2022 (время совершения данного административного правонарушения) по месту нахождения ПО «П» – филиала АО «Г»: <...> (место совершения правонарушения).

В материалы настоящего дела <...> представлено письменное ходатайство о замене административного наказания в виде штрафа на предупреждение (вх. от 23.01.2023 № 610-ЭП/23). В ходатайстве <...> указывает, что обращение ИП <...>, связанное с данным нарушением, уже рассмотрено Московским УФАС России, которым вынесено постановление о назначении административного наказания по делу № 077/04/7.32.3-17468/2022 от 29.11.2022. Виновником признано юридическое лицо – АО «Г», которому назначено административное наказание в виде административного штрафа в размере 50 000 руб. Указанный административный штраф оплачен в полном объеме платежным поручением № 3219 от 08.12.2022. Кроме того, <...> указывает, что он является многодетным отцом (удостоверение № 052249 от 16.02.2018) и имеет на иждивении 3 малолетних детей (2012, 2016, 2018 годов рождения), а также неработающую супругу.

В связи с чем, просит применить к нему положения статей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ, поскольку административное правонарушение по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ совершено им впервые.

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ, являются: совершение административного правонарушения впервые, наличие на иждивении трех малолетних детей (копии свидетельств о рождении приложены к материалам настоящего дела).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

Должностное лицо Омского УФАС России, рассмотрев заявленное ходатайство, установила, что согласно части 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

Оценив характер и обстоятельства совершенного должностным лицом – начальником управления по экономике и финансам ПО «П» – филиала АО «Г» <...> административного правонарушения, должностное лицо Омского УФАС России усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – начальника управления по экономике и финансам производственного объединения «П» – филиала акционерного общества «Г» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, в виде *предупреждения* за нарушение Положения № 1352.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

<...>