П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 014/04/7.32.5-66/2020

город Якутск 02 июня 2020 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) …, рассмотрев решение Нерюнгринского городского суда по делу № 5/1-51/2020 от 24.04.2020 по результатам рассмотрения жалобы должностного лица - заместителя главы администрации МО «Город Нерюнгри» Я… на постановление по делу № 014/04/7.32.5-66/2020 об административном правонарушении предусмотренном частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, поступившее в Якутское УФАС России 22.05.2019, материалы дела № 014/04/7.32.5-66/2020 об административном правонарушении в отношении должностного лица – заместителя главы Нерюнгринской городской администрации Я…,

у с т а н о в и л:

25 декабря 2019 года по итогам проведения проверки соблюдения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров (работ, услуг) для обеспечения государственных и муниципальных нужд и.о. заместителя прокурора города Нерюнгри младшим советником юстиции .... в отношении должностного лица – заместителя главы Нерюнгринской городской администрации Я… возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях по факту нарушения срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд в части осуществления своевременной оплаты заказчиком по исполненным государственным контрактам.

04 февраля 2020 года постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 014/04/7.32.5-66/2020 должностное лицо – заместителя главы Нерюнгринской городской администрации Я… признан виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначено административное наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей 00 копеек.

24 апреля 2020 года по результатам рассмотрения жалобы Я... решением Нерюнгринского городского суда по делу № 5/1-51/2020 от 24.04.2020 постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 014/04/7.32.5-66/2020 от 04.02.2020 отменено, а дело об административном правонарушении № 014/04/7.32.5-66/2020 в отношении должностного лица – заместителя главы Нерюнгринской

городской администрации Я… по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях возвращено на новое рассмотрение.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 014/04/7.32.5-66/2020 об административном правонарушении от 25.05.2020 рассмотрение настоящего дела назначено 02 июня 2020 года в 15 часов 00 минут удаленно посредством сервиса web-видеоконференцсвязи от ПАО «Ростелеком» по адресу: http://vcs01fas.cloud.rt.ru/service/join/?confid=646068&confpass=5544.

02 июня 2020 года при рассмотрении дела посредством сервиса web-видеоконференцсвязи от ПАО «Ростелеком» присутствовал представитель (защитник) по доверенности лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении М... по доверенности № 06-д от 21.01.2020.

В ходе рассмотрения дела М... вину в совершении административного правонарушения предусмотренном частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях не признал, поддержал ранее представленные пояснения.

Заслушав объяснения представителя (защитника) по доверенности лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, и з у ч и в постановление о возбуждении дела об административном правонарушении и имеющиеся в материалах дела документы, должностное лицо рассматривающее настоящее дело пришел к следующим выводам.

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, регулируются Федеральным законом 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).

Целью правового регулирования и основными принципами процесса закупок являются эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов, в том числе в части, касающейся особенностей исполнения контракта (статьи 1 и 6 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, 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, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим

лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Согласно части 13.1 статьи 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 частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Частью 8 статьи 30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя определенный 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 настоящим Федеральным законом, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

В силу статей 309 и 310 Гражданского кодекса РФ 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. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Как следует из материалов административного дела, на территории Нерюнгринского района в 2019 году осуществлялась реализация Национального проекта «Жилье и городская среда».

Управлением архитектуры и градостроительства при главе Республики Саха (Якутия) заключено соглашение с Нерюнгринской городской администрацией о предоставлении в 2019 году субсидии из государственного бюджета Республики Саха (Якутия) бюджету муниципального образования на поддержку муниципальных программ формирования современной городской среды от 29.03.2019 № 98660101-1-2019-001 (дополнительные соглашения от: 09.04.2019 № 98660101-1-2019-001/1; 05.06.2019 № 98660101-1-2019-001/2; 11.07.2019 № 98660101-1-2019-001/3; 15.07.2019 № 98660101-1-2019-001/4; 16.08.2019 № 98660101-1-2019-001/4) на сумму 13 148 433,00 руб., из них средства:

- Федерального бюджета - 4 155 300,00 руб.;
- Республики Саха (Якутия) - 344 700,00 руб.;
- Местный бюджет - 7 902 600,00 руб.;
- Софинансирование 20 % (население) - 745 833,00 руб.

Так, в рамках реализации соглашения 28 мая 2019 года по итогам электронных аукционов (протокол № 0116300000319000035-3 от 17.05.2019, протокол № 0116300000319000037-3 от 17.05.2019) между заказчиком администрацией муниципального образования «Город Нерюнгри» (далее - Нерюнгринская городская администрация, заказчик) и подрядчиком индивидуальным предпринимателем В… (далее – ИП В…, подрядчик) заключены муниципальные контракты:

- муниципальный контракт № 0116300000319000035000 1/032А с на «Выполнение работ благоустройству дворовой территории многоквартирного дома по пр. Дружбы Народов, д. 16, д. 18 на территории муниципального образования «Город Нерюнгри» Нерюнгринского района Республики Саха (Якутия) в 2019 году (текущий ремонт) (далее по тексту – муниципальный контракт № 032А) на сумму 2 054 632,96 руб.;

- муниципальный контракт № 0116300000319000037000 1/033А на «Выполнение работ благоустройству дворовой территории многоквартирного дома по ул. им. Газеты «Комсомольская правда», д. 2, д. 4 на территории муниципального образования «Город Нерюнгри» Нерюнгринского района Республики Саха (Якутия) в 2019 году (текущий ремонт) (далее по тексту – муниципальный контракт № 033А) на сумму 2 494 260,97 руб.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru заказчиком в

извещении о проведении электронных аукционов на выполнение вышеуказанных работ по благоустройству дворовых территорий (извещения №№ 0116300000319000035, 0116300000319000037) в качестве ограничений и преимуществ установлено, что участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Согласно пункту 5.4.1 муниципальных контрактов №№ 032А, 033А заказчик обязан производить приемку выполненных работ и их оплату в порядке, предусмотренным настоящим контрактом.

Порядок оплаты определен пунктом 4.7 муниципальных контрактов №№ 032А, 033А согласно которому авансирование не предусмотрено, сумма контракта распределяется по факту выполнения работ, подписания актов приемки выполненных работ по форме КС-2, справок о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, на основании предъявленных подрядчиком счета или счета-фактуры в течение 7 (семи) рабочих дней.

В соответствии с пунктом 4.9 муниципальных контрактов №№ 032А, 033А датой оплаты считается дата списания денежных средств со счета заказчика.

Как следует из материалов дела, 30 июля 2019 год подрядчик в адрес заказчика предоставил исполнительную документацию в соответствии с пунктом 4.7 муниципальных контрактов №№ 032А, 033А для осуществления оплаты, всего на общую сумму выполненных работ в размере 552 905,67 руб., в том числе:

- по муниципальному контракту 032А счет на оплату № 07 от 30.07.2019, акт № 7 от 30.07.2019, справка о стоимости выполненных работ формы КС-3 № 1 от 30.07.2109, акт о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 за июль 2019 года от 30.07.2019, всего на общую сумму выполненных работ в размере 329 409,27 руб.; счет на оплату № 06 от 30.07.2019, акт № 6 от 30.07.2019, справка о стоимости выполненных работ формы КС-3 № 1 от 30.07.2109, акт о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 за июль 2019 года от 30.07.2019, всего на общую сумму выполненных работ в размере 96 364,30 руб.; итого всего на сумму выполненных работ в размере 425 773,57 руб.;

- по муниципальному контракту 033А счет на оплату № 08 от 30.07.2019, акт № 8 от 30.07.2019, справка о стоимости выполненных работ формы КС-3 № 1 от 30.07.2019, акт о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 за июль 2019 года от 30.07.2019, всего на общую сумму выполненных работ в размере 127 132,10 руб.

При этом как следует из материалов дела, в том числе акта о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 за июль 2019 года от 30.07.2019, акта о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 за июль 2019 года от 30.07.2019 и пояснений представителя – М..., замечаний к выполненным и принятым заказчиком работам не заявлено.

Таким образом, в силу части 8 статьи 30, пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе и в соответствии с пунктами 4.7, 5.4.1 муниципальных контрактов №№ 032А, 033А заказчику следовало исполнить обязательства по оплате за выполненные работы по вышеуказанным муниципальным контрактам в срок до 08 августа 2019 года.

Вместе с тем, Нерюнгринская городская администрация оплату за выполненные работы ИП В… по вышеуказанным муниципальным контрактам по состоянию на 25 декабря 2019 года не произвела, что подтверждается объяснением заместителя главы Нерюнгринской городской администрации, руководителя МКУ «Управление финансов и централизованная бухгалтерия бюджетных учреждений МО «Город Нерюнгри» М… от 23.12.2019.

Согласно части 1 статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (далее по тексту – Закон о бухгалтерском учете) каждый факт хозяйственной жизни подлежит оформлению первичным учетным документом.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о бухгалтерском учете обязательными реквизитами первичного учетного документа являются: наименование документа; дата составления документа; наименование экономического субъекта, составившего документ; содержание факта хозяйственной жизни; величина натурального и (или) денежного измерения факта хозяйственной жизни с указанием единиц измерения; наименование должности лица (лиц), совершившего (совершивших) сделку, операцию и ответственного (ответственных) за ее оформление, либо наименование должности лица (лиц), ответственного (ответственных) за оформление свершившегося события; подписи лиц, предусмотренных пунктом 6 настоящей части, с указанием их фамилий и инициалов либо иных реквизитов, необходимых для идентификации этих лиц.

В силу части 3 статьи 9 Закона о бухгалтерском учете первичный учетный документ должен быть составлен при совершении факта хозяйственной жизни, а если это не представляется возможным - непосредственно после его окончания. Лицо, ответственное за оформление факта хозяйственной жизни, обеспечивает своевременную передачу первичных учетных документов для регистрации содержащихся в них данных в регистрах бухгалтерского учета, а также достоверность этих данных.

Предоставленные подрядчиком в адрес заказчика отчетные финансовые документы по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А для осуществления оплаты в размере 552 905,67 руб., являются первичными учётными документами, и подписание уполномоченными лицом актов формы КС-2 и справок формы КС-3, в которых указаны объём и стоимость произведённых работ, свидетельствует о фактическом принятии указанных работ заказчиком, при этом дата принятия соответствует дате составления документа.

Указанный вывод подтверждается объяснением начальником отдела (заместитель главного бухгалтера) МКУ «Управление финансов и централизованная бухгалтерия бюджетных учреждений МО «Город Нерюнгри» К... от 20.12.2019, из объяснения которой следует, что датой приемкой и подписания, будет являться дата составления документа.

Таким образом, заказчиком в соответствии с Законом о бухгалтерском учете и пунктом 4.7. муниципальных контрактов №№ 032А, 033А подписаны и приняты работы 30 июля 2019 года.

На основании вышеизложенного, доводы представителя (защитника) лица, в

отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении об отсутствии у заказчика обязанности оплаты выполненных работ в связи с тем, что сумма неустойки (штрафа, пени), предъявленная подрядчику превысила сумму фактически выполненных работ, не обоснованы.

Таким образом, материалами дела установлено, что оплата по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А в установленный контрактом срок Нерюнгринской городской администрацией в нарушение части 8 статьи 30, пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе не произведена.

В соответствии с частью 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 настоящего Федерального закона

В силу положений части 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 дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

В соответствии со статьей 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечанием к данной статье под должностным лицом в настоящем Кодексе 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.

Согласно части 1 статьи 36 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» глава муниципального образования является высшим должностным лицом муниципального образования и наделяется уставом муниципального образования в соответствии с настоящей статьей собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

В соответствии с частью 1 статьи 29 Устава МО «Город Нерюнгри» Нерюнгринского района Республики Саха (Якутия), принятого решением Нерюнгринского городского Совета от 05 апреля 2012 № 2-39 (далее по тексту – Устав) глава города является высшим должностным лицом муниципального образования.

В силу части 6 статьи 29 Устава глава города является главой Нерюнгринской городской администрации.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 30, части 2 статьи 32 Устава глава города руководит деятельностью Нерюнгринской городской администрации на принципах единоначалия.

Главой муниципального образования «Город Нерюнгри» в соответствии с распоряжением № 105-л от 18.09.2017 является О....

В соответствии с Распоряжением главы города О… от 07.08.2019 № 88-л полномочия главы города и исполнение должностных обязанностей главы города в период с 08.08.2019 по 09.08.2019 возложены на заместителя главы Нерюнгринской городской администрации Я…, в том числе с правом первой подписи на финансовых и банковских документах.

Таким образом, ответственным должностным лицом за нарушение условий исполнения муниципальных контрактов №№ 032А, 033А является заместитель главы Нерюнгринской городской администрации Я..., который ненадлежащим образом исполнил свои должностные обязанности в период с 08 по 09 августа 2019, в том числе исполняя временно обязанности главы города, что привело к нарушению сроков и порядка оплаты выполненных подрядчиком работ.

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель (защитник) по доверенности лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении с вменяемым административным правонарушением не согласился, представил для приобщения в материалы дела ответ на запрос о порядке перечисления межбюджетных трансферов Управления Федерального казначейства по Республике Саха (Якутия) исх.№16-25-17/714 от 31.01.2020 и пояснил, что оплата по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А не произведена в связи с отсутствием денежных средств у заказчика.

Материалами дела установлено, что в целях исполнения обязательств по оплате за выполненные работы по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А 06 августа 2019 года Нерюнгринская городская администрация обратилась к заместителю руководителя Управления архитектуры и градостроительства при Главе Республики Саха (Якутия) Ч... с заявкой на финансирование 1 502 213,54 рублей

(исх.№3841-08.2 от 06.08.2019).

Денежные средства по указанной заявке поступили не счет заказчика 23 августа 2019 (выписка из лицевого счета получателя бюджетных средств № 03163208781 от 23.08.2019).

Между тем, учитывая, что на дату рассмотрения настоящего дела оплата подрядчику за выполненные работы по рассматриваемым муниципальным контрактам заказчиком не произведена, доводы М… об отсутствии денежных средств у Нерюнгринской городской администрации противоречат материалам дела и не могут быть приняты во внимание.

Кроме того, из материалов дела следует, что у Нерюнгринской городской администрации имелись денежные средства для осуществления своевременной оплаты по представленным отчетным финансовым документам в рамках муниципальных контрактов №№ 032А, 033А, что подтверждается выписками о состоянии лицевых счетов, а именно: за 08.08.2019 по счету № 40204810500000000205 (общий счет бюджета доходы и расходы) остаток средств на конец дня составлял 47 109 643,63 руб., за 09.08.2019 по счету№ 40204810500000000205 (общий счет бюджета доходы и расходы) остаток средств на конец дня составлял 45 903 554,60 руб.

Из информации заместителя руководителя Управления Федерального казначейства по Республики Саха (Якутия) от 24.12.2019 № 16-25-17/661 К... следует, что по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А заключенным с ИП В… Нерюнгринская городская администрация к оплате документы в Управление не предоставляла.

В соответствии со статьей 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Материалами дела обстоятельств, объективно препятствующих заместителю главы Нерюнгринской городской администрации Я… в рамках своих служебных полномочий соблюсти требования части 8 статьи 30, пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе не установлено, документов указывающих о принятии Я… всех зависящих от него мер, направленных на недопущение нарушения законодательства о контрактной системе, в частности, принятия всех возможных и необходимых мер для соблюдения установленного контрактом порядка и срока оплаты Нерюнгринской городской администрацией не представлено.

Пунктом 8 Постановления Пленума ВАС РФ 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 ГК РФ 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.

В материалы дела не представлено доказательств того, что должностным лицом – заместителем главы Нерюнгринской городской администрации Я… своевременно, в пределах установленных сроков были приняты исчерпывающие меры по своевременной оплате выполненных работ по вышеуказанным муниципальным контрактам.

На основании вышеизложенного следует, что должностное лицо – заместитель главы Нерюнгринской городской администрации Я... не обеспечив своевременную оплату за выполненные работы по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А, совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Довод представителя М… о том, что в связи с превышением суммы неустоек (штрафа, пени), предъявленных ИП В... над суммой фактически выполненных работ, оплата по вышеуказанным контрактам не производилась, заказчик вправе не оплачивать выполненные подрядчиком 30.07.2019 работы в силу взаимозачета, подлежит отклонению в силу следующего.

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) (часть 6 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации

установлен иной порядок начисления пени (часть 7 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Следовательно, заказчик обязан в случае несоблюдения исполнения обязательств по муниципальному контракту потребовать выплаты неустойки за просрочку исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного муниципальным контрактом. При этом положения Закона о контрактной системе не предусматривают права заказчика удерживать неустойку из суммы оплаты по контракту и производить такие взаимозачеты.

Кроме того, условия муниципальных контрактов № 032А, № 033А, в том числе положения Раздела 8 «Ответственность сторон, не содержат положений о праве заказчика удержать неустойку из суммы оплаты по контракту.

Следовательно, заказчик обязан оплатить по муниципальным контрактам №№ 032А, 033А в установленные контрактами сроки в соответствии с требованиями части 8 статьи 30, пункта 2 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе и одновременно выставить подрядчику требования об уплате неустойки по контрактам на оснований положений частей 4, 6-8 Закона о контрактной системе при наличии соответствующих оснований.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 25 декабря 2019 года, а также другими материалами дела об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, является формальным, в рассматриваемой ситуации существенной угрозой охраняемым общественным интересам является несоблюдение заказчиком своих правовых обязанностей, которые возникли у него при заключении контракта. Должностное лицо заказчика обязано было не допустить нарушение сроков и порядка оплаты товаров при осуществлении закупки для обеспечения государственных нужд и ущемлять тем самым интересы контрагента – хозяйствующего субъекта, субъекта малого предпринимательства. Выявленные нарушения законодательства посягают на установленный порядок осуществления закупок, нарушают основополагающие принципы Закона о контрактной системе, основывающиеся на профессионализме заказчиков, единстве контрактной системы; ведут к нарушению прав хозяйствующих субъектов оправдано рассчитывающих на своевременное получение вознаграждения за выполненные в рамках муниципальных контрактов работы.

Следовательно, совершение должностным лицом – заместителем главы Нерюнгринской городской администрации Я... административного правонарушения в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения муниципальных нужд путем нарушения срока и порядка оплаты по вышеуказанным муниципальным контрактам представляет собой существенную угрозу охраняемым законом общественным отношениями и содержит в себе общественную опасность.

Таким образом, заместитель главы Нерюнгринской городской администрации Я..., не обеспечив своевременную оплату по муниципальному контракту №0116300000319000035001/032А на «Выполнение работ благоустройству дворовой территории многоквартирного дома по пр. Дружбы Народов, д. 16, д. 18 на территории муниципального образования «Город Нерюнгри» Нерюнгринского района Республики Саха (Якутия) в 2019 году (текущий ремонт) от 28.05.2019 и муниципальному контракту № 0116300000319000037001/033А на «Выполнение работ благоустройству дворовой территории многоквартирного дома по ул. им. Газеты «Комсомольская правда», д. 2, д. 4 на территории муниципального образования «Город Нерюнгри» Нерюнгринского района Республики Саха (Якутия) в 2019 году (текущий ремонт) от 28.05.2019 за выполненные работы ИП В... совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Местом совершения административного правонарушения является место осуществления деятельности заказчика: 678960, Республика Саха (Якутия), г. Нерюнгри, пр. Дружбы Народов, 21.

Время совершения административного правонарушения: день, следующий за днем, установленный контрактами для оплаты за выполненные работы в течение 7 (семи) рабочих дней (08.08.2019) – 09 августа 2019 года.

Административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами (часть 1 статьи 3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Согласно санкции части 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф на должностных лиц назначается в пределах от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Частью 2 статьи 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрено, что по усмотрению должностного лица, рассматривающего дело об административном правонарушении, смягчающими могут быть признаны и обстоятельства, не указанные в Кодексе РФ об административных

правонарушениях.

С учетом части 2 статьи 4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлено, что Я... привлекается к административной ответственности по части 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного лицом, привлекаемым к административной ответственности, административного правонарушения, не выявлены.

В соответствии со статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права, принудительного выдворения за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 1.5, 2.1, 2.4, 7.32.5, 23.66, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

п о с т а н о в и л:

признать должностное лицо – заместителя главы Нерюнгринской городской администрации Я… виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей 00 копеек.