

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-1227/2022

об административном правонарушении

«21» октября 2022 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) «.....», рассмотрев материалы дела № 042/04/7.32.3-1227/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – «...» Государственного автономного учреждения здравоохранения «Осинниковская стоматологическая поликлиника» (далее - ГАУЗ «Осинниковская стоматологическая поликлиника») «.....» («.....»), при участии «...» старшего помощника прокурора г. Осинники, а также «...» с использованием системы видеоконференцсвязи,

УСТАНОВИЛА:

07.10.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении прокурора города Осинники «...» (далее – Прокуратура) и материалы проверки исполнения требований федерального законодательства в части исполнения Государственным автономным учреждением здравоохранения «Осинниковская стоматологическая поликлиника» (далее - ГАУЗ ОСП) о защите прав предпринимателей и о закупках для государственных нужд при оплате исполнении государственных контрактов, указывающее на наличие в действиях должностного лица ГАУЗ ОСП признаков совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (в редакциях на момент заключения договоров №11.01/003 от 11.01.2021, №20-л от 11.01.2021, №691 от 06.10.2021, №125 от 01.11.2021, № 133 от 23.11.2021, №795 от 01.11.2021, №872 от 22.11.2021 (далее – Договора)) «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление № 1352 (ред. 29.12.2020)) при осуществлении закупки срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора) при условии если общая стоимость договоров, автономных учреждений, заключенных по результатам закупки товаров, работ, услуг за предшествующий календарный год превышает 250 млн. рублей.

По информации предоставленной ГАУЗ ОСП общая стоимость договоров, заключенных по результатом закупки товаров, работ, услуг за 2020 составила 3602176,33 руб. Поскольку указанная сумма не превышает 250 млн. руб. Постановление № 1352 (ред. 29.12.2020) не может быть применено к выше указанным Договорам, в части определения предельного срока (не более 15 дн.) оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг).

Как следует из материалов дело нарушен срок оплаты поставленного товара по договорам:

Наименование поставщика	Документ-основание (тип, №, дата)	Сумма всего	Срок оплаты/оплата	Дата совершения правонарушения	Просроченный платеж
ООО «Дентал СервисГрупп»	35 от 20.01.2022	40 628,00	с/ф 10.02.2022	11.02.2022	253

К.ДН.
11.03.2022

ООО «Дентал СервисГрупп»	143 от 18.02.2022	35 685, 00	с/ф 18.02.2022 п.п. 2.2 д. 21 к.ДН. 22.03.2022	12.03.2022	224
ООО «Дентал СервисГрупп»	90 от 01.02.2022	38 089,00	с/ф 01.02.2022 п.п. 2.2 21 к.ДН. 08.02.2022	23.03.2022	213
ИП <...>	10.01/003 от 10.01.2022	98 328, 00	с/ф 25.01.2022 п.п. 4.2 д. 10 б.ДН.	09.02.2022	255
ООО УК ЖКУ	65 от 10.01.2022	100 292, 52	10.02.2022 (1) опл. 05.09.2022 31.01.2022	11.02.2022 (1)	206
ООО «Парус- Кузбасс»	Лз21-21 от 10.01.2022	48 000, 00	с/ф 10.01.2022 п.п.3.2 д. 30 к. ДН. опл. 16.09.2022 14.02.2022	01.02.2022	228
ООО «Эльмед»	ЭМ/22-26 от 31.01.2022	26 170, 00	исп.31.01.2022 п.п. 4.4. 14 к.ДН. 15.02.2022	15.02.2022	249
ИП <...>	9 от 25.01.2022	4867,00	исп. 25.01.2022 п.п. 3.1 д. 30 б.ДН.	16.02.2022	248

Согласно Актам сверки взаимных расчетов по вышеуказанным контрактам оплата по счетам не произведена или произведена со значительной просрочкой.

Согласно части 1 статьи 486 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другим законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства.

В соответствии с частью 1 статьи 425 ГК РФ договор, как источник возникновения обязательств вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Исходя из анализа вышеуказанных норм права срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договорам № 11.01/003 от 11.01.2021, № 20л от 11.01.2021, № 691 от 06.10.2021, № 125 от 01.11.2021, № 133 от 23.11.2021, № 795 от 01.11.2021, № 872 от 22.11.2021 должна быть произведена непосредственно до или после передачи продавцом товара, если иное не предусмотрено договором.

В соответствии с пунктом 4 Положения 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, утвержденного

Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 (в редакции от 29.12.2021) (далее – Положение № 1352) закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства (далее – СМПС) осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктами пунктам 14(3), 28, 32(1) Положения № 1352 срок оплаты по договору с СМСП вне зависимости от круга лиц, среди которых проводилась закупка, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Согласно части 1 статьи 307 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 425 ГК РФ договор, как источник возникновения обязательств вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Согласно статьи 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

В соответствии с частью 1 статьи 314 ГК РФ если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения либо период, в течение которого оно должно быть исполнено (в том числе в случае, если этот период исчисляется с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором), обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются (часть 1 статьи 310 ГК РФ).

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закона о закупках) Правительство РФ 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.

Положение № 1352 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.

Согласно части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ 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, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч

до ста тысяч рублей.

Под должностным лицом в соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ понимается 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.3 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

На основании приказа начальника Управления здравоохранения Администрации г. Осинники «...» от 18.11.2003 № 75 «...» назначена на должность «...» муниципального учреждения здравоохранения «Стоматологическая поликлиника города г. Осинники». Муниципальное учреждение переведено в государственное автономное учреждение распоряжением Департамента по охране здоровья Кемеровской области № 321 -16 от 16.12.2016.

В соответствии с Уставом учреждения «...» как руководитель учреждения наделена организационно-распорядительными функциями, заключает сделки, договоры.

Таким образом, «...» ГАУЗ ОСП «...» являясь должным лицом, в нарушение норм действующего законодательства, не предприняла мер к надлежащему планированию в системе бухучета, не обеспечила контроль за соблюдением финансовой и кассовой дисциплины и эффективным расходованием денежных средств, что повлекло нарушение сроков оплаты по исполненным договорам, тем самым совершила административное правонарушение, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения юридического лица ГАУЗ ОСП: Кемеровская область – Кузбасс, г. Осинники, ул. Победы, д.46.

Дата совершения правонарушения: 11.02.2022, 12.03.2022, 23.03.2022, 09.02.2022, 11.02.2022, 01.02.2022, 15.02.2022, 16.02.2022.

Для всестороннего и полного рассмотрение дела определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 042/04/7.32.3-1227/2022 об административном правонарушении от 11.10.2022 у «...» были запрошены необходимые сведения и материалы. Данным определением рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-1227/2022 назначено на 21.10.2022 на 10 часов 00 минут с использованием системы видеоконференцсвязи

17.10.2022 «...» предоставила письменные пояснения (вх. № 3269), с приложенными документами в которых не отрицала факт несвоевременной оплаты по вышеуказанным договорам, но пояснила, что несвоевременная оплата по заключенным договора произошла в связи с последствиями принятых мер по борьбе с короновирусной инфекцией.

Также представлены копий платежных поручений, подтверждающих частичную оплату по задолженности по договорам указанных в таблице.

На рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-1227/2022 об административном правонарушении «...» поддержала доводы, изложенные ей в отзыве.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия «...», а именно: нарушение срока оплаты товара, предусмотренного Положением № 1352 и договорами № 35 от 20.01.2022, № 143 от 18.02.2022, № 90 от 01.02.2022, № 10.01/003 от 10.01.2022, № 65 от 10.01.2022, № Лз21-21 от 10.01.2022, № ЭМ/22-26 от 31.01.2022, № 9 от 25.01.2022 влекут наложение административного взыскания, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ 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, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Согласно статье 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Должностное лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

«...» документально не подтвердила наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования Договоров и Положения № 1352, а также то, что ей были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства РФ.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественно-опасный характер данного правонарушения определяется, прежде всего, тем, что «...» были нарушены требования Положения № 1352 и Договоров.

Как установлено материалами дела, «...» нарушен срок оплаты товара, предусмотренный ГК РФ, Положением № 1352 и договорами № 35 от 20.01.2022, № 143 от 18.02.2022, № 90 от 01.02.2022, № 10.01/003 от 10.01.2022, № 65 от 10.01.2022, № Лз21-21 от 10.01.2022, № ЭМ/22-26 от 31.01.2022, № 9 от 25.01.2022.

Кроме того, характер совершенного «...» правонарушения не свидетельствуют об его исключительности, позволяющий сделать вывод о возможности применения малозначительности.

Таким образом, у заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, отсутствуют основания для применения к рассматриваемой ситуации положений статьи 2.9 КоАП.

Факт совершения «...» административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении производства по делу об административном правонарушении прокуратуры г. Осинники.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушения, предусмотренные статьей 7.32.3 КоАП РФ) составляет 1 года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом срок давности привлечения «...» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения постановления не истек.

Довод «...» об ухудшении имущественного и финансового положения в результате распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) Кемеровским УФАС России отклоняются, поскольку, «...» не было представлено доказательств того, что указанное обстоятельство каким-либо негативным образом существенно повлияло на финансовое положение ГАУЗ ОСП.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области учитывает характер совершенного правонарушения, финансовое положение, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 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.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность, а именно: совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину должностного лица ГАУЗ ОСП доказанной, а действия верно квалифицированными по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать «...» («...»), занимающую должность «...» Государственного автономного учреждения здравоохранения «Осинниковская стоматологическая поликлиника» с 16.12.2016 по настоящее время (распоряжением Департамента по охране здоровья Кемеровской области № 321-16 от 16.12.2016), виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП;
2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя управления

«...»