

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

№ 012/04/7.32.5-755/2021

07 сентября 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <.....>, рассмотрев протокол об административном правонарушении, возбужденного по факту нарушения сроков оплаты по контракту на выполнение ремонта автомобильной дороги общего пользования местного значения от д. №41 к д. №53 по ул. Яльчинская с. Эмеково (реестровый номер № 3120100145421000001) предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), в отношении главы администрации Эмековского сельского поселения администрации Волжского муниципального района Республики Марий Эл <.....>, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 (далее — КоАП РФ), в отсутствие представителя Волжской межрайонной прокуратуры, представителя потерпевшего АО «Приволжскдорстрой», <.....>. извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

12.08.2021 специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России <.....>. составлен протокол об административном правонарушении в отношении <.....>ой Х.В. и возбуждено дело об административном правонарушении по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают, в частности из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и

иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.

Согласно статье 768 ГК РФ к отношениям по государственным или муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной ГК РФ, применяется закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд.

В силу требований статьи 309 ГК 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.

Частью 1 статьи 94 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе) установлено, что исполнение контракта включает в себя в числе всего прочего оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Следовательно, на государственного или муниципального заказчика законом возлагается обязанность своевременно и в полном объеме исполнять принятые по муниципальному контракту обязательства, в том числе своевременно производить исполнителю (подрядчику) оплату поставленных товаров, оказанных услуг.

Проверкой установлено, что 12.04.2021 между администрацией Эмековского сельского поселения администрации Волжского муниципального района Республики Марий Эл и АО «Приволжскдорстрой» заключен контракт на выполнение ремонта автомобильной дороги общего пользования местного значения от д. №41 к д. №53 по ул. Яльчинская с. Эмеково Волжского муниципального района Республики Марий Эл.

Финансирование контракта предусмотрено за счет средств бюджета Эмековского сельского поселения, поступивших из республиканского, муниципального бюджетов, на основании заключенного соглашения с Министерством транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл (Далее – Министерство) от 12.02.2021 №Ц-4-8.

07.06.2021 главой администрации Эмековского сельского поселения Волжского муниципального района Республики Марий Эл <.....>ой Х.В. приняты работы по контракту на сумму 1 000 312 рублей путем подписания акта о приемке выполненных работ.

В соответствии с пунктом 2.8 Контракта оплата по контракту осуществляется

по безналичному расчету путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение 15 рабочих дней со дня подписания Акта приемки выполненных работ.

Таким Заказчик обязан был оплатить выполненные работы до 29.06.2021 года.

Вместе с тем, согласно платежному поручению №394837 оплата по вышеуказанному контракту произведена в полном объеме лишь 12.07.2021, то есть с нарушением срока оплаты на 12 дней.

Согласно представленным письменным пояснениям главы администрации Эмековского сельского поселения Волжского муниципального района Республики Марий Эл <.....>ой Х.В. просрочка оплаты выполненных работ произошла в связи с повторным проведением экспертиз в ГКУ «Марийскавтодор» и АО «Марий Эл Дорстрой», результаты которых стали известны 06.07.2021, то есть за сроком оплаты контракта.

Заявка на финансирование была направлена в финансовый отдел Волжского муниципального района 08.06.2021 года, а также было направлено письмо в Министерство транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл о выделении субсидии бюджету муниципального образования «Эмековское сельское поселение» в сумме 979 806 рублей.

В соответствии с письмом Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл от 11.06.2021 №04-3482 в нарушение пункта 3.3 Соглашения о предоставлении субсидий к заявке на финансирование не приложены заверенные копии результатов лабораторных испытаний образцов, взятых из асфальтобетонного покрытия, на соответствие требованиям ГОСТ 91280-2013, сертификат на щебень.

В соответствии с письмом Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл от 28.06.2021 №04-3857 по результатам проведенных лабораторных испытаний образцов, взятых из асфальтобетонного покрытия по ул. Яльчинская в с. Эмеково, выявлено несоответствие физико-механических показателей образцов требованиям ГОСТ 9128-2013 и СП 78.13330.2012, ввиду чего финансирование приостановлено до устранения нарушений.

По информации представленной Министерством, указанные нарушения были устранены лишь 01.07.2021.

В соответствии с протоколом лабораторных испытаний образцов отобранных из покрытия керны тип Б марки II от 06.07.2021 асфальтобетонная смесь и образцы из покрытия удовлетворяют требованиям ГОСТ 9128-2013.

В соответствии с пунктом 5.3 Контракта для проверки выполненных Подрядчиком работ, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта Заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза

результатов, предусмотренных контрактом.

В соответствии с соглашением о взаимодействии между Министерством транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл, ГКУ РМЭ «Марийскавтодор», АО «Марий Эл Дорстрой» и администрации Волжского муниципального района Республики Марий Эл, АО «Марий Эл Дорстрой» осуществляет лабораторный контроль качества, соответствия СП, ГОСТ, ПНСТ и иным техническим регламентам применяемых строительных материалов, комплектующих и оборудования, передаваемых ГКУ РМЭ «Марийскавтодор», который в свою очередь должен осуществлять строительный контроль.

Вместе с тем, между Эмековской сельской администрацией Волжского муниципального района Республики Марий Эл и Государственным казенным учреждением Республики Марий Эл «Управление капитального строительства» было заключено соглашение об оказании услуг по осуществлению функций строительного контроля на период выполнения подрядных работ.

Однако вышеуказанным соглашением не предусмотрена обязанность ГКУ РМЭ «Управление капитального строительства» передавать образцы дорожно-строительных материалов для испытаний в лабораторию.

Таким образом, Заказчик должен был самостоятельно направить образцы дорожно-строительных материалов для испытаний в лабораторию.

Вместе с тем, Заказчиком указанные обязательства совместно с ГКУ РМЭ «Марийскаавтодор» и АО «Марий Эл Дорстрой» были исполнены лишь 06.07.2021.

Следовательно, действия (бездействие) ГБУ Республики Марий Эл «Республиканская клиническая больница» по несвоевременной оплате обязательств по контрактам подпадает под состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Согласно представленным пояснениям потерпевшего АО «Приволжскдорстрой» задержка оплаты произошла у Заказчика не по его вине, претензий не имеет.

В соответствии с частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, установлена административная ответственность за нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным контрактом.

Согласно части 1 статьи 25.2 КоАП РФ потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением

причинен физический, имущественный или моральный вред.

Несоблюдение требований законодательства повлекло нарушение прав АО «Приволжскодорстрой» в связи с чем ему причинен материальный вред, и он является потерпевшим по данному делу.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ 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.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом 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 том числе, в государственных организациях.

В соответствии с контрактом от 06.11.2019 <.....>а Х.В. назначена на должность главы администрации Эмековского сельского поселения.

Согласно пункту 3.3.1, <.....>а Х.В. организует работу администрации.

Таким образом, <.....>а Х.В., являясь должностным лицом заказчика - администрации Эмековского сельского поселения Волжского муниципального района Республики Марий Эл нарушила сроки оплаты обязательств по указанному в настоящем протоколе контракту, в связи с чем имеются все основания полагать, что в её действиях имеется состав

административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Временем совершения правонарушения является: 30.06.2021 (дата истечения сроков для оплаты по заключенному контракту).

Местом совершения административного правонарушения является: 425019 Республика Марий Эл, с. Эмеково, ул. Советская, д. 5. (адрес места исполнения <.....>ой Х.В. служебных обязанностей).

Вина <.....>ой Х.В. в совершенном административном правонарушении подтверждается собранными по делу доказательствами, а именно: контрактом № 3120100145421000001 от 12.04.2021, а также другими материалами дела.

Вместе с тем, из пояснений <.....>ой Х.В. следует, что оплата выполненной работы произведена с нарушением срока в связи с повторной экспертизой выполненных работ, в то время как первая экспертиза показала положительный результат, по истечению срока оплаты контракта вторая экспертиза показала также положительный результат.

Более того, в настоящий момент у <.....>а Х.В. находится в трудном финансовом положении ввиду нахождения на её иждивении двоих детей, таким образом просит применить статью 2.9 КоАП РФ.

Согласно заявлению АО «Приволжскдорстрой» (вх. №7361 от 04.08.2021) каких-либо претензий к Эмековской сельской администрации Республики Марий Эл оно не имеет, не возражает против прекращения дела об административном правонарушении в отношении главы Эмековской сельской администрации Республики Марий Эл в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения или крайней необходимости.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ 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.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

Обстоятельством смягчающим административную ответственность является наличие у <.....>ой Х.В. двух несовершеннолетних детей на иждивении.

Между тем, оценив представленные по делу доказательства в их взаимной связи и совокупности, прихожу к следующему.

Согласно статье 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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорки о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренном КоАП РФ.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Учитывая изложенное, несмотря на наличие в действиях <.....>ой Х.В. формальных признаков состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, с учетом характера и степени общественной опасности правонарушения и конкретных обстоятельств дела, принимая во внимание что просрочка оплаты выполненных работ была незначительной (12 дней), а также наличие смягчающих обстоятельств, считаю возможным применить положения статьи 2.9 КоАП РФ и признать данное правонарушение малозначительным. Применение меры административного наказания в виде штрафа носит неоправданно карательный характер, и не соответствует тяжести правонарушения и степени вины.

В рамках рассмотрения дела установлено, что потерпевший – АО «Приволжскоддорстрой» также считают возможным применить ст. 2.9 КоАП РФ в рассматриваемом случае.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 23.66, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Производство по делу об административном правонарушении, возбужденного в отношении главы администрации Эмековского сельского поселения администрации Волжского муниципального района Республики Марий <.....> по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ <.....> объявить устное замечание.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 КоАП РФ и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган либо в районный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя –

начальник отдела

<.....>