

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г.Омск Дело №

14. ноября 2018 г. 03-10.2/215-2018/7.32.5

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) «.....», рассмотрев протокол от 05.10.2018 и другие материалы дела № 03-10.2/215-2018/7.32.5, возбужденного по части 1 статьи 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении первого заместителя директора (на момент совершения административного правонарушения) муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – заказчик, МП г. Омска «Тепловая компания») «.....»,

в присутствии первого заместителя директора (на момент совершения административного правонарушения) МП г. Омска «Тепловая компания» «.....»

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступили (вх. № 7100, № 7101, № 7102, № 7103 от 13.08.2018) обращения «.....», в которых указано то, что при исполнении договоров № 8164/19/17 от 19.05.2018, № 8174/19/17 от 05.06.2017, заключенных между МП г. Омска «Тепловая компания» и ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь» на выполнение подрядных работ, Заказчиком оплата выполненных работ производилась с нарушением сроков, предусмотренных условиями договоров.

16.08.2018 должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на составление протоколов об административных правонарушениях, было вынесено определение возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования до 16.09.2018 года.

Одновременно должностным лицом Омского УФАС России было вынесено определение об истребовании необходимых сведений по делу об административном правонарушении № 03-10.2/179-2018/7.32.5 от 16.08.2018.

При этом согласно определению об истребовании необходимых сведений по делу об административном правонарушении № 03-10.2/179-2018/7.32.5 от 16.08.2018 МП г. Омска в течение трех рабочих дней со дня получения определения надлежало представить в Омское УФАС России:

- письменные пояснения «.....» по факту неоплаты муниципальным предприятием города Омска «Тепловая компания» выполненных работ по договорам № 8164/19/17 от 19.05.2017, № 8174/19/17 от 05.06.2017 с приложением подтверждающих документов;

- письменные пояснения главного бухгалтера муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» по факту неисполнения финансовых обязательств по договорам № 8164/19/17 от 19.05.2017, № 8174/19/17 от 05.06.2017,

а также надлежаще заверенные копии:

- договоров № 8164/19/17 от 19.05.2017, № 8174/19/17 от 05.06.2017;

- документов об оплате выполненных работ;

- документа, подтверждающего, что на лицевом счете муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания», в том числе для учета бюджетных средств, имелись средства, необходимые для погашения в установленные сроки кредиторской задолженности договорам № 8164/19/17 от 19.05.2017, № 8174/19/17 от 05.06.2017 (например, выписки по лицевому счету муниципального предприятия; график финансирования кассовых выплат из бюджета города Омска и пр.);

- иных платежных документов, подтверждающих исполнение обязательств по договору;

- устав муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания»;

- документов, подтверждающих должностные полномочия директора муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» «.....», главного бухгалтера Муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (приказ о назначении на должность, должностная инструкция и т.п).

Во исполнение определения об истребовании необходимых сведений по делу об административном правонарушении № 03-10.2/179-2018/7.32.5 от 16.08.2018 директором МП г. Омска «Тепловая компания» Шебанковым В.В. были представлены (вх. № 7417 от 24.08.2018) указанные документы и информация.

При этом в письменных пояснениях директора было указано следующее:

«1. Согласно приказу Администрации г. Омска от 04.09.2017 3 54-ЛС, я назначен директором МП г. Омска «Тепловая компания» с 04.09.2017 года.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административную ответственность несут должностные лица – члены контрактной службы, я членом контрактной службы не являюсь.

В силу приказа от 30.09.2016 № 267-ПО «О создании контрактной службы» с 01.10.2016 на предприятии создана контрактная служба и утвержден состав контрактной службы с распределением обязанностей членов контрактной службы и отражением их в должностных инструкциях. Данным приказом определены должностные лица, отвечающие за направления и персональная ответственность сотрудников – членов контрактной службы.

2. В связи со сложным финансовым положением предприятия, основной причиной неисполнения обязательств по оплате задолженности по договорам, является недостаток оборотных средств. Поступающие на расчетные счета денежные средства направляются на погашение обязательств по оплате труда, оплате налоговых обязательств и страховых взносов, оплате требований по исполнительным листам и судебным приказам (картотека), оплате просроченной задолженности ресурсоснабжающим организациям (топливо, электроэнергия, вода), оплате кредиторской задолженности с более ранними сроками возникновения. Все указанные

платежи по законодательству являются первоочередными, кроме того неоплата могла привести к остановке производственной деятельности предприятия в период прохождения отопительного сезона.

Таким образом, в период с 18.10.2017г. по 15.01.2017г., у предприятия отсутствовала возможность полного исполнения обязательств по оплате задолженности ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь» по договору от 05.06.2017 № 8174/19/17. По состоянию на 23.08.2018 г. оплата за указанные работы произведена в размере 2 448 649, 83 руб.».

В дополнение к ранее представленным документам директором МП г. Омска «Тепловая компания» «.....» были представлены (вх. № 8048 от 14.09.2018) пояснения и иные документы.

В письменных пояснениях директора МП г. Омска «Тепловая компания» дополнительно указано:

«Я, как руководитель предприятия, полностью исполнил свои обязанности на основании заключенного со мной трудового договора, связанные с обеспечением организации контрактной службы, утвердил локально-нормативные акты, определяющие порядок действия, служебные обязанности и ответственность работников предприятия – членов контрактной службы, поручил определенным руководителям, подчиняющимся мне в соответствии с организационно-штатным расписанием, организовать и вести контроль за проведением мероприятий в сфере закупок в соответствии с требованиями ФЗ-44.

Кроме того, данные обязанности были закреплены в должностных обязанностях работников предприятия, как руководителя, заместителей, членов контрактной службы.

В соответствии с пунктом 1.6. должностной инструкции Д-11 первый заместитель директора непосредственно координирует и контролирует деятельность финансово-экономического отдела, осуществляющего подготовку документации предприятия на оплату поставленного товара, выполненной работы (услуги) по контрактам, в т.ч. заключенным в сфере действия ФЗ-44, и несет дисциплинарную и административную ответственность.

Так как организация по оплате товаров, работ, услуг входит в служебные обязанности первого заместителя директора и по перечню трудовых обязанностей и по обязанностям работника контрактной службы, считаю ответственность за совершение правонарушения по ст. 7.32.5 КоАП РФ за несвоевременную оплату ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь», на основании служебных обязанностей, а также как работник контрактной службы предприятия, как должностное лицо, несет первый заместитель директора «.....»

В настоящее время задолженность перед ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь» по договору № 8174/19/17 от 05.06.2017 г. оплачена в полном объеме».

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением

случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 13.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе определено, что 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.

В силу части 8 статьи 30 Федерального 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Должностным лицом Омского УФАС России установлено следующее:

1. 19.05.2017 Заказчиком был заключен договор № 8164/19/17 с ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь» на выполнение работ по реконструкции тепловых сетей по ул. Мельничная от ТК-102/2 до УТ-113 на сумму 14131298,17 рублей (далее договор № 8164/19/17 от 19.05.2017).

Должностное лицо Омского УФАС отмечает, что в соответствии с пунктом 2.7. договора № 8164/19/17 от 19.05.2016 *«оплата выполненных работ производится заказчиком путем перечисления денежных средств на залоговый счет подрядчика **поэтапно в течение 90 дней** с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), на основании выставленного подрядчиком счета-фактуры (счета)».*

При этом в материалах дела содержатся справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), составленные 14.08.2017 и 18.08.2017, а также выставленные счета - фактуры № 55 от 14.08.2017 и № 56 от 18.08.2017.

Таким образом, согласно требованиям пункта 2.7 договора № 8164/19/17 от 19.05.2017 выполненные работы подлежали оплате заказчиком в период с 14.08.2017 по 12.11.2017 и с 18.08.2017 по 16.11.2017.

Вместе с тем платежное поручение № 5784 от 10.04.2018 свидетельствует о том, что выполненные работы оплачены с нарушением процессуального срока.

Таким образом, действия заказчика нарушают срок оплаты, установленный пунктом 2.7 договора № 8164/19/17 от 19.05.2017.

2. 05.06.2017 Заказчиком был заключен договор № 8174/19/17 с ООО «Торгово-промышленная корпорация «Борнэо-Сибирь» на выполнение строительно-монтажных работ по установке двух баков-аккумуляторов ГВС и котельной пос. Крутая Горка, ул. Российская, 4 а на сумму 6910816,46 руб. (далее договор № 8174/19/17 от 05.06.2017).

Должностное лицо Омского УФАС отмечает, что в соответствии с пунктом 2.7. договора № 8174/19/17 от 05.06.2016 *«оплата выполненных работ производится заказчиком путем перечисления денежных средств на залоговый счет подрядчика **поэтапно в течение 90 дней** с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), на основании выставленного подрядчиком счета-фактуры (счета)».*

При этом в материалах дела содержатся справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) составленные от 03.10.2017 и 17.10.2017, а также выставленные счета фактуры № 81 от 03.10.2017 и № 95 от 17.10.2017.

Таким образом, согласно требованиям пункта 2.7 договора № 8174/19/17 от 05.06.2017 выполненные работы подлежали оплате заказчиком в период с 03.10.2017 по 01.01.2018 и с 17.10.2017 по 15.01.2018.

Вместе с тем платежное поручение № 12530 от 17.07.2018 свидетельствует о том, выполненные работы оплачены с нарушением процессуального срока.

Таким образом, действия заказчика нарушают срок оплаты, установленный пунктом 2.7 договора № 8174/19/17 от 05.06.2017.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Федерального 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 КоАП РФ нарушение должностным лицом заказчика **срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок** для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, -

влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Материалами дела об административном правонарушении № 03-10.2/215-2018/7.32.5 установлено, что лицом, отвечающим за организацию оплаты поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги являлась первый заместитель директора МП г. Омска «Тепловая компания» «.....» (должностная инструкция первого заместителя директора № Д 1-1; изменение № 2 к должностной инструкции первого заместителя директора № 1-1 от 01.10.2014; приказ о создании контрактной службы № 267-ПО от 30.09.2016).

Согласно пункту 1.6 должностной инструкции № Д 1-1, представленной в материалы дела № 03-10.2/215-2018/7.32.5, первый заместитель директора МП Г. Омска «Тепловая компания» «.....» непосредственно координировала и контролировала деятельность финансово-экономического отдела МП г. Омска «Тепловая компания».

На основании пункта 2.21 должностной инструкции в должностные обязанности первого заместителя директора МП г. Омска «Тепловая компания» входит осуществление контроля над обеспечением своевременного исполнения обязательств, возникающих при заключении гражданско-правовых договоров, иных сделках предприятия.

В соответствии с пунктом 2.74 должностной инструкции № 1-1 от 01.10.2014 (с изменениями № 2, утвержденными директором МП г. Омска «Тепловая компания» 27.01.2017) в должностные обязанности первого заместителя директора входит организация оплаты поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

16.10.2018 «.....» заявила ходатайство об истребовании доказательств.

В ходатайстве, в том числе, было указано: *«Руководством предприятия мне не дана была возможность реализовать мои должностные обязанности, не было предусмотрено распоряжаться расчетными счетами предприятия и производить оплату по заключенным предприятием договорам за выполнение работы и оказанные услуги».*

Должностным лицом Омского УФАС были вынесены определения об истребовании необходимых документов и сведений по делу об административном правонарушении.

На основании истребованных сведений было установлено, что в период с 19.09.2017 по 15.01.2018

«.....» действительно не была наделена правом подписи банковских документов, что препятствовало исполнению «.....» своих должностных обязанностей.

В объяснениях «.....» (вх. № 9026 от 17.10.2018) указано следующее: *«В силу своих должностных обязанностей, я еженедельно (каждый понедельник) информировала директора предприятия о дебиторской и кредиторской задолженности: справку о финансовом состоянии МП г. Омска «Тепловая компания» с расшифровкой кредиторской задолженности в разрезе каждого дебитора и кредитора за моей подписью своевременно готовил и передавал директору финансово-экономический отдел предприятия».*

Должностным лицом Омского УФАС России установлено, что первый заместитель директора МП г. Омска «Тепловая компания» (на момент совершения административного правонарушения) «.....» действительно предоставляла директору справки о финансовом состоянии МП г. Омска «Тепловая компания», содержащие сведения о размере задолженности предприятия по обязательствам.

Кроме того, должностное лицо отмечает, что в соответствии со статьей 1.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях одной из задач законодательства об административных правонарушениях является предупреждение административных правонарушений.

Частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что административное наказание применяется в целях **предупреждения совершения новых правонарушений** как самим правонарушителем, так и другими лицами.

МП г. Омска «Тепловая компания» представлены сведения, свидетельствующие о том, что 15.06.2018 с «.....» был расторгнут трудовой договор. На данный момент «.....» является пенсионером.

Таким образом, на момент рассмотрения дела об административном правонарушении «.....» не является первым заместителем директора МП г. Омска «Тепловая компания», в силу чего, не может совершить новые правонарушения

На основании части 4 статьи 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

При таких обстоятельствах должностное лицо Омского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях первого заместителя директора МП г. Омска «Тепловая компания» (на момент совершения административного правонарушения) «.....» виновного поведения. В связи с чем, по мнению должностного лица Омского УФАС России, в действиях первого заместителя директора МП г. Омска «Тепловая компания» (на момент совершения административного правонарушения) «.....» отсутствует состав административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а **начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.**

В силу части 2 статьи 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных [статьей 24.5](#) настоящего Кодекса, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

На основании изложенного и руководствуясь **статьями 7.32.5, 23.66, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, части 2 статьи 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653

ПО С Т А Н О В И Л А:

Производство по делу об административном правонарушении № 03-10.2/215-2018/7.32.5 в отношении первого заместителя директора МП г. Омска «Тепловая компания» (на момент совершения административного правонарушения) «.....» по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти 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

«.....»