

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г.
Омск
№

Дело

21.09.2021
915/2021

055/04/7.32.3-

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев постановление и.о. прокурора Черлакского района Омской области о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 17.08.2021 в отношении должностного лица – главного врача бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Черлакская центральная районная больница» (далее – БУЗОО «Черлакская ЦРБ», Учреждение) <...> по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ,

в отсутствие должностного лица – главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

в отсутствие прокуратуры Черлакского района Омской области, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России 08.09.2021 из ГУФК Омской области поступили постановление и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного и.о. прокурора Черлакского района Омской области в отношении должностного лица – главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>

Так, из постановления прокуратуры Черлакского района Омской области (далее - Прокуратура) следует, что ею проведена проверка соблюдения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг в деятельности БУЗОО «Черлакская ЦРБ». В своем

постановлении Прокуратура ссылается на положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В ходе проверки Прокуратурой установлено, что 25.06.2020 между БУЗОО «Черлакская ЦРБ» (далее – Учреждение) и АО МК «ФармАльянс» заключен договор поставки № 11613 на общую сумму 2713, 21 рублей. В соответствии с пунктом 2.3 договора оплата производится в течение 30 календарных дней с момента получения товара.

Согласно счет – фактуре № 11613 от 25.06.2020 товар на сумму 2 713,21 рублей поставлен Учреждению 25.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

01.03.2020 между Учреждением и ООО «СКБ - сервис» заключен договор № А047-20 на общую сумму 32 000 рублей. В соответствии с пунктом 2.1 договора оплата производится по расчетной таблице. Услуги за март 2020 производятся до 10.04.2020 в сумме 8 000 рублей, услуги за апрель, май, июнь 2020 производятся до 10.07.2020 в сумме 24 000 рублей. Кроме того согласно пункту 2.5 договора оплата производится заказчиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет исполнителя в течение 10 дней со дня подписания заказчиком акта оказанных услуг, на основании выставленного исполнителем счета. Акт об оказании услуг № 302 подписан 25.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением произведена не в полном объеме.

27.05.2020 между Учреждением и ООО «Аналитика-Омск» заключен договор № 1497 на общую сумму 16 342, 56 копеек. В соответствии с пунктом 3.3 договора оплата производится в течение 30 дней с момента поставки продукции. Согласно счет – фактуре № КА - 1412 от 27.05.2020, товарной накладной № КА - 1412 от 27.05.2020 товар на сумму 16 342,56 рублей поставлен Учреждению 27.05.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

08.06.2020 между Учреждением и ООО «Аналитика-Омск» заключен договор № 1671 на общую сумму 9 313 рублей. В соответствии с пунктом 3.3 договора оплата производится в течение 30 дней с момента поставки продукции. Согласно счет – фактуре № КА - 1572 от 08.06.2020, товарной накладной № КА - 1572 от 08.06.2020 товар на сумму 9 313 рублей поставлен Учреждению 08.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

23.06.2020 между Учреждением и ООО «Аналитика-Омск» заключен договор № 1855 на общую сумму 10 818 рублей. В соответствии с пунктом 3.3 договора оплата производится в течение 30 дней с момента поставки продукции. Согласно счет – фактуре № КА - 1759 от 23.06.2020, товарной накладной № КА - 1759 от 23.06.2020 товар на сумму 10 818 рублей поставлен Учреждению 23.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

02.06.2020 между Учреждением и ООО «Асфарма» заключен договор поставки № 443 на общую сумму 12 398 рублей. В соответствии с пунктом 3.3 договора оплата производится в течение 30 календарных дней с момента получения товара покупателем. Согласно счету на оплату № Т-764 от 02.06.2020 на сумму 12 398 рублей товар поставлен Учреждению 02.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

02.06.2020 между Учреждением и ООО «Асфарма» заключен договор поставки № 447 на общую сумму 26 950 рублей. В соответствии с пунктом 3.3 договора оплата производится в течение 30 календарных дней с момента получения товара покупателем. Согласно счет – фактуре № Т - 770 от 02.06.2020 товар на сумму 26 950 рублей поставлен Учреждению 02.06.2020. Между тем, по настоящее время оплата по договору Учреждением не произведена.

Таким образом, Прокуратура в постановлении указывает, что по состоянию на 14.04.2021 выявлена кредиторская задолженность в БУЗОО «Черлакская ЦРБ», образовавшаяся по договорам, заключенным в марте 2020-июне 2020 гг. на общую сумму 114 444, 25 руб.

В связи с чем, Прокуратура усмотрела состав административного правонарушения, предусмотренного частью 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.

По факту данного административного правонарушения и.о. прокурора Черлакского района Омской области 17.08.2021 вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, в отношении должностного лица – главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление и.о. прокурора Черлакского района Омской области было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>.

Врио заместителя руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 13.09.2021 № 055/04/7.32.3-915/2021.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 21.09.2021 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 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.

Приказом № 63-к от 11.01.2017 <...> принят на работу в БУЗОО «Черлакская ЦРБ» на должность главного врача.

Согласно пункту 9 должностной инструкции главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» в должностные обязанности главного врача входит организация и осуществление заключения Учреждением гражданско-правовых договоров (муниципальных контрактов) с соблюдением требований бюджетного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также контролировать их исполнение.

Согласно пункту 11 должностной инструкции главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» главный врач несет ответственность в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на него должностных обязанностей.

Необходимо отметить, что договоры, указанные в постановлении Прокуратуры, заключены БУЗОО «Черлакская ЦРБ» в лице главного врача <...>

В материалах настоящего административного дела имеется письмо Учреждения от 14.04.2021 № 385 за подписью главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>., адресованное прокурору Черлакского района Омской области, в котором сообщается, что договор поставки № 11613 с АО МК «ФармАльянс», договор № А047-20 с ООО «СКБ - сервис», договоры №№ 1497, 1671, 1855 с ООО «Аналитика-Омск», договоры №№ 443, 447 с ООО «Асфарма» были заключены Учреждением в рамках *Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»* (далее – Закон о закупках).

Омским УФАС России установлено, что согласно единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства АО МК «ФармАльянс» (ИНН 5504115553), ООО «СКБ - сервис» (ИНН 5504236004), ООО «Аналитика-Омск» (ИНН 5506220112), ООО «Асфарма» (ИНН 5507042649) являются субъектами малого предпринимательства.

Из части 1 статьи 2, пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках следует, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о защите конкуренции правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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

Согласно пункту 14 (3) 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 (далее - Положение), утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352, при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения 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).

Частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ с 02.01.2021 предусмотрена административная ответственность за нарушение заказчиком установленного законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Согласно абзацам 2, 3 пункта 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что протокол об административном правонарушении содержит неправильную квалификацию совершенного правонарушения, то судья вправе переqualифицировать действия (бездействие) лица, привлекаемого к административной ответственности, на другую статью (часть статьи) КоАП РФ, предусматривающую состав правонарушения, имеющий единый родовый объект посягательства, в том числе и в случае, если рассмотрение данного дела отнесено к компетенции должностных лиц или несудебных органов, при условии, что назначаемое наказание не ухудшит положение лица, в отношении которого ведется производство по делу.

В таком же порядке может быть решен вопрос о переqualификации действий (бездействия) лица при пересмотре постановления или решения по делу об административном правонарушении.

По смыслу пункта 5 части 1 статьи 29.10 КоАП РФ окончательная квалификация вменяемого лицу, привлекаемому к административной ответственности, административного правонарушения определяется судьей, органом, должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении по существу, в выносимом им постановлении. Условием, подлежащим обязательному соблюдению при переквалификации совершенного деяния, является условие о подведомственности дела об административном правонарушении с учетом новой квалификации органу, должностное лицо которого рассматривает дело и осуществляет переквалификацию. Каких-либо иных ограничений на осуществление переквалификации совершенного административного правонарушения на стадии рассмотрения дела об этом административном правонарушении, помимо вышеизложенных, КоАП РФ не предусматривает.

Описанные в постановлении о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 17.08.2021 обстоятельства совершения <...> административного правонарушения достаточны для определения иной квалификации противоправного деяния.

При этом составы административных правонарушений, предусмотренные частью 1 статьи 7.32.5 и частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, имеют единый родовой объект посягательства – общественные отношения, связанные с нарушением срока оплаты товаров (работ, услуг) по договору, заключенному по результатам закупки.

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*.

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*.

Таким образом, санкция части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ не является более строгой по сравнению с санкцией части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, в связи с этим, переквалификация совершенных должностным лицом - главным врачом БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...> действий не приведет к ухудшению положения лица, в отношении которого ведется производство по делу.

Действия (бездействие) должностного лица - главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>, выразившиеся в нарушении срока оплаты товаров,

работ, услуг по договорам, заключенным по результатам закупки с субъектами малого или среднего предпринимательства, подлежат квалификации по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Часть 9 введена в статью 7.32.3 КоАП РФ Федеральным законом от 22.12.2020 № 453-ФЗ «О внесении изменений в статьи 7.32.3 и 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», начало действия которого с **02.01.2021**.

Между тем, в силу общего принципа любой публично-правовой ответственности, нормы, ухудшающие положение лица, привлекаемого к ответственности, обратной силы не имеют, то есть распространяются только на те правонарушения, которые были совершены после вступления такой нормы в юридическую силу (часть 2 статьи 1.7 КоАП РФ).

В данном же случае указанное БУЗОО «Черлакская ЦРБ» нарушение сроков оплаты по договору поставки № 11613 с АО МК «ФармАльянс», договору № А047-20 с ООО «СКБ - сервис», договорам №№ 1497, 1671, 1855 с ООО «Аналитика-Омск», договорам №№ 443, 447 с ООО «Асфарма» было совершено до введения в действие части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в связи с чем, квалификация действий должностного лица Учреждения по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ будет являться незаконной и нарушать принцип, установленный частью 2 статьи 1.7 КоАП РФ.

Изучив материалы дела, врио заместителя руководителя управления приходит к выводу, что в действиях должностного лица - главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...> отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, поскольку все вышеуказанные договоры были заключены им в 2020 году, до введения в действие части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 29.4 КоАП РФ предусмотрено, что при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

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 наличии следующего обстоятельства: отсутствие состава административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 24.5, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Производство по делу об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-

915/2021, возбужденному в отношении должностного лица - главного врача БУЗОО «Черлакская ЦРБ» <...>, **прекратить**.

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

Временно исполняющий обязанности
заместителя руководителя управления

<...>