Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области советник государственной гражданской службы РФ 1 класса <…>, рассмотрев постановление и.о. Сорочинского межрайонного прокурора Оренбургской области советника юстиции <…>.от 05.04.2019 г. о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении директора муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» г. Сорочинск (на момент совершения административного правонарушения) (далее – МУП «Жилкомсервис») <…> (далее – <…>.) по ч. 1 ст. 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Сведения о лице, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении:

Фамилия, имя, отчество: <…>

Дата рождения: <…>

Место рождения: <…>

Место жительства (место регистрации): <…>

Место работы, должность: <…>

Документ, удостоверяющий личность: <…>

Сведения о привлечении к административной ответственности: исходя из материалов дела, нет

В Оренбургское УФАС России в порядке ст. 23.66 КоАП РФ направлено постановление и.о. Сорочинского межрайонного прокурора Оренбургской области советника юстиции <…> от 05.04.2019 г. (далее - постановление прокуратуры) о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении директора МУП «Жилкомсервис» г. Сорочинск (на момент совершения административного правонарушения) <…> ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Присутствовавший на рассмотрении дела об административном правонарушении <…> пояснил, что МУП «Жилкомсервис» является убыточным предприятием, на момент выставления ООО «Газпром межрегионгаз

Оренбург» счетов-фактур МУП «Жилкомсервис» у предприятия отсутствовала возможность для оплаты поставленного газа. Однако <…> заявил о своем несогласии с доводами, изложенными в постановлении прокуратуры, в части расходования организацией денежных средств на иные цели, представив в качестве доказательства справку № 871 от 13.05.2019 г. из МУП «Жилкомсервис», подтверждающую оплату юридических услуг < … > в размере 30 000 руб., а не 90 000 руб., как указано в постановлении прокуратуры.

Представители ООО «Газпром межрегионгаз Оренбург» < … > и <…> пояснили, что порядок и сроки оплаты по договорам № 56-4-0021/18 и № 56-4-6009/18 нарушены, просили принять к сведению тот факт, что помимо <…> к ответственности должны быть привлечены и другие должностные лица, ответственные за неисполнение обязательств по вышеуказанным договорам.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам:

В соответствии со ст. 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 соответствии с ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о контрактной системе, настоящий Федеральный закон регулирует 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, в части, касающейся:

1) планирования закупок товаров, работ, услуг;

2) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) заключения гражданско-правового договора, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий,

имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом в соответствии с частями 1, 2.1, 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона (далее - контракт);

4) особенностей исполнения контрактов;

5) мониторинга закупок товаров, работ, услуг;

6) аудита в сфере закупок товаров, работ, услуг;

7) контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контроль в сфере закупок).

В соответствии с ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе, 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:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона 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.

В соответствии с ч. 13 ст. 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 ч. 13.1 ст. 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Исходя из материалов дела установлено следующее:

26.02.2018 г. МУП «Жилкомсервис», именуемое в дальнейшем «Покупатель» и общество с ограниченной ответственностью «Газпром Межрегионгаз Оренбург», именуемое в дальнейшем «Поставщик», заключили договоры поставки газа № 56-4-0021/18, № 56-4-6009/18 (далее - Договор).

На основании п.2.1 Договора Поставщик обязуется поставлять с 01.01.2018 по 31.12.2018 горючий природный (сухой отбензиненный) газ на коммунально

бытовые цели, а Покупатель обязуется принимать и оплачивать Поставщику стоимость газа, снабженческо-сбытовые услуги и возмещать ему стоимость услуг по транспортировке газа в согласованных объемах.

По Договору месяцем поставки газа, периодом поставки газа, отчетным расчетными периодами является календарный месяц.

В соответствие с п.6.3.1 Договора Покупатель ежемесячно оплачивает Поставщику стоимость газа, услуги по его транспортировке и плату за снабженческо-сбытовые услуги в следующем порядке: 35% плановой общей стоимости договорного месячного объема газа в месяце, за который осуществляется оплата, должны поступить на счет Поставщика в срок до 18 числа этого месяца; 50% плановой общей стоимости договорного месячного объема газа в месяце, за который осуществляется оплата, должны поступить в счет Поставщика в срок до последнего числа этого месяца; окончательный расчет за поставленный в истекшем месяце газ с учетом средств, ранее поступивших на счет поставщика в качестве оплаты за газ в расчетном периоде, производится в срок до 25 числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата, на основании выставленного Поставщиком универсального передаточного документа (УПД).

В нарушение п. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе, п.6.3.1 Договора МУП «Жилкомсервис» не произвело оплату ООО «Газпром межрегионгаз Оренбург» по договору № 56-4-6009/18 от 26.02.2018 за периоды: апрель 2018 года - сумма просроченной задолженности составляет 465 746,53 руб. (счет-фактура 34700/18Ф); октябрь 2018 года - 578 663,28 руб. (счет-фактура 61045/18Ф); ноябрь 2018 года - 859 606,01 руб. (1 011 301,25 * 85%) (счет-фактура 69880/18Ф). Итого, задолженность за указанный период 2018 года составляет 1 904 015,82 руб.

В нарушение п.1 ст. 94 Закона о контрактной системе, п.6.3.1 Договора МУП «Жилкомсервис» не произвело оплату ООО «Газпром межрегионгаз Оренбург» по договору № 56-4-0021/18 от 26.02.2018 за периоды: апрель 2018 года - сумма просроченной задолженности 3 899 863,56 руб. (счет-фактура 34699/18Ф); май 2018 года - 346 124,43 руб. (счет-фактура 40865/18Ф); июнь 2018 года - 356 554,87 руб. (счет-фактура 44618/18Ф); июль 2018 года - 1 240 153,80 руб. (счет-фактура 47793/18Ф); август 2018 года - 1 236 870,29 руб. (счет-фактура 50808/18Ф); сентябрь 2018 года - 1 548 526,74 руб. (счет-фактура 54289/1 8Ф); октябрь 2018 года - 5 073 752,94 руб. (счет-фактура 61043/18Ф); ноябрь 2018 года - 6 168 045,26 (7 256 523,83 руб. * 85%) (счет-фактура 69878/18Ф). Итого, задолженность за указанный период 2018 года составляет 19 869 891,9 руб.

Общая сумма задолженности МУП «Жилкомсервис» перед ООО «Газпром межрегионгаз Оренбург» за период апрель-ноябрь 2018 года составляет 21 773 907,8 руб.

В 2018 году МУП «Жилкомсервис» перечислило в ООО «Газпром

Межрегионгаз Оренбург» за поставленный газ денежные средства в размере 9 538 336,63 рубля, при этом финансовая возможность для погашения задолженности у МУП «Жилкосервис» на 01.01.2019 имелась.

Просроченная задолженность МУП «Жилкомсервис» допущена в результате грубого неисполнения условий Договора, заключенного с ООО «Газпром Межрегионгаз Оренбург» по причине расходования организаций денежных средств на иные цели.

Анализ движения денежных средств МУП «Жилкомсервис», проведенный главным специалистом по внутреннему муниципальному финансовому контролю администрации Сорочинского городского округа показал, что руководителем предприятия были оплачены услуги ООО «Консультант Оренбург» за обновление базы данных в размере 148 065,22 руб.; ООО «МастерСофт - 1С» за сервисное обслуживание типовых программных продуктов в размере 206 931 руб.; 17.09.2018 проведена оплата по контракту № 0553600004018000026083688 4-01 от 20.07.2018 на поставку бумаги в размере 24 301,25 руб.; 17.09.2018 - оплата за оказание информационных услуг по контакту № 0553600004018000003 в размере 15 748,23 руб.; 18.09.2018 - оплата по счету № 5094 17.08.2018 за хозтовары в размере 77 221,55 руб; 24.10.2018 проведена оплата по счету №523 от 18.10.2018г. в сумме 99 000 руб. за материалы перс <…>.; 24.10.2018 — по счету-фактуре № 13 от 20.04.2018г. в сумме 50 000 руб. за аренду ТС с экипажем; 17.09.2018 - оплата за ГСМ по контракту № 0553600004018000024-0836884-02 в размере 630 937,25 руб. 17.09.2018 – оплата ГСМ по контракту № 0553600004018000011 в размере 754 567,25 руб. Однако на погашение основного долга перед ООО «Газпром межрегионгаз Оренбург» денежные средства не направлялись.

Так, в ходе анализа движения денежных средств по счетам МУП «Жилкомсервис» установлено, что от абонентов за жилищно-коммунальные услуги за 2018 год поступления по счету МУП «Жилкомсервис», открытому в банке «Оренбург» составили 3 009 258,67 руб., в «Россельхозбанке» - 43 675 660,03 руб., в «Сбербанке» - 49 741 531,89 руб., что свидетельствует о возможности погашения задолженности по Договору.

В соответствие с п.2.3 трудового договора б/н от 03.05.2018 (далее - Трудовой договор), заключенного между администрацией Сорочинского городского округа Оренбургской области и <…>, назначаемым на должность директора МУП «Жилкомсервис», руководитель обязан при исполнении своих должностных обязанностей руководствоваться законодательством Российской Федерации, Уставом предприятия и трудовым договором. Обеспечивать своевременное и качественное выполнение всех договоров и обязательств предприятия.

В соответствие с п.5.1 Трудового договора руководитель предприятия несет ответственность в порядке и на условиях, установленных законодательством Российской Федерации и настоящим трудовым договором.

Согласно распоряжению главы МО Сорочинский городской округ № 19-рл от 03.05.2018 <…> назначен на должность директора МУП «Жилкомсервис» с 03.05.2018 г.

Распоряжением главы МО Сорочинский городской округ № 52-рл от 23.11.2018 г. <…> уволен с должности директора МУП «Жилкомсервис».

В соответствии со ст. 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.

Примечание. 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, 14.61, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции по организации и осуществлению закупок в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в том числе члены комиссии по осуществлению закупок, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьей 7.32.3, частью 7.2 статьи 19.5, статьей 19.7.2-1 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие функции члена лицензионной комиссии

и совершившие административное правонарушение, предусмотренное статьей 19.6.2 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. 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 7.32.4 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

В этой связи, согласно ст. 2.4 КоАП РФ, в действиях <…>. содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, а также <…>. является субъектом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

<…> не представлены доказательства, подтверждающие наличие объективных обстоятельств невозможности своевременной оплаты в регламентированные сроки исполнения обязательств по контрактам.

Дата совершения административного правонарушения – 26.06.2018 г., 26.07.2018 г., 26.08.2018 г., 26.09.2018 г., 26.10.2018 г., 26.11.2018 г., 26.12.2018 г., (день, следующий за истекшим сроком оплаты муниципального контракта).

Место совершения административного правонарушения: Оренбургская область, Сорочинский район, г. Сорочинск, ул. Почтовая, 39.

Материалами дела факт правонарушения и наличие вины <…>. полностью подтверждается.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, Должностное лицо Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что срок привлечения должностного лица к административной ответственности не истек, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены. Также не установлены обстоятельства смягчающие или отягчающие административную ответственность.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушении по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо

Оренбургского УФАС России пришло к выводу о том, что правонарушение, за которое <…> привлечен Оренбургским УФАС России к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, не может быть признано малозначительным исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее применении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных отношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о контрактной системе обладает высокой степенью общественной опасности.

Объективным отражением степени общественной опасности противоправного деяния и, как следствие, потенциальной угрозы

охраняемым правом общественным отношениям служит санкция ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, предусматривающая наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Учитывая вышеизложенное, а также то обстоятельство, что указанные действия совершены им неоднократно, совершенное <…>. правонарушение содержит существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в области законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Таким образом, исследовав вопрос о возможности освобождения <…>. от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, должностное лицо Оренбургского УФАС России пришло к выводу об отсутствии оснований для признания малозначительности совершенного административного правонарушения, ввиду характера совершенного правонарушения.

Между тем, с учетом всех обстоятельств дела, прихожу к выводу о возможности применения минимального размера административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Учитывая изложенное, и, руководствуясь статьями 23.66, 29.9, 29.10, 30.1, 30.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на основании части ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Директора муниципального унитарного предприятия «Жилкомсервис» г. Сорочинск (на момент совершения административного правонарушения <… > признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 30 000,00 рублей (тридцати тысяч рублей ноль копеек).

2. Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Сумма административного штрафа вносится в банк или в иную кредитную организацию.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.ст. 30.1, 30.2 Кодекса РФ об

административных правонарушениях.