

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 043/04/7.32.5-171/2022

о вынесении предупреждения по делу об административном правонарушении

14 апреля 2022 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев материалы Кировской транспортной прокуратуры по делу об административном правонарушении, возбужденному по ч.1 ст. 7.32.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях в отношении должностного лица – <...>,

при участии посредством ВКС:

<...>, которому разъяснены права, предусмотренные ст.25.1 КоАП РФ,

в отсутствие представителя Кировской транспортной прокуратуры Кировской области, извещенной о дате и времени рассмотрения административного дела,

в отсутствие потерпевшего ООО Служба контроля и безопасности «Флагман», извещенного по адресам электронной почты о месте и времени рассмотрения материалов дела,

УСТАНОВИЛ:

Кировской транспортной прокуратурой проведена проверка исполнения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). В действиях Заказчика – филиала ФГБОУ высшего образования «Самарский государственный университет путей сообщения» в г. Кирове выявлено нарушение ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе, что содержит состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

22.02.2022 г. Кировской транспортной прокуратурой в отношении должностного лица Заказчика <...> вынесено постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении по ч. ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ, которое направлено для рассмотрения в Кировское УФАС России.

Определением от 09.03.2022 г. рассмотрение данных материалов назначено на 14.04.2022 года.

Нарушение выразилось в следующем.

В соответствии с п. 1 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.

Частью 13.1. статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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 случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, 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. 7 ст. 94 Закона о контрактной системе приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

16.12.2020 года между Заказчиком и ООО Служба контроля и безопасности «Флагман» заключен Контракт <...> на оказание услуг частной охраны (Выставление поста охраны) на сумму 584 202,25 руб. (далее – Контракт).

Согласно п. 3.1 Контракта услуги по настоящему контракту оказываются поэтапно. Этапом оказания услуг является календарный месяц. Исполнитель ежемесячно по окончании оказания услуг в течение 5 (пяти) рабочих дней направляет Заказчику Акт сдачи-приемки оказанных услуг в 2 (двух) экземплярах.

В силу п. 3.5 Контракта датой приемки оказанных охранных услуг считается дата подписания Акта сдачи-приемки оказанных услуг Заказчиком.

В соответствии с п. 4.4 Контракта оплата за оказанные услуги осуществляется Заказчиком ежемесячно в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания Заказчиком Акта сдачи-приемки оказанных услуг на основании счета, счета-фактуры.

Таким образом, в соответствии с условиями Контракта оплата оказанных услуг осуществляется после их приемки и подписания соответствующего акта.

Оплата оказанных услуг в период с 01.12.2021 г. по 30.12.2021 г. в размере 50 234,40 руб. произведена Заказчиком, в соответствии с платежным поручением <...>.

Вместе с тем, акт сдачи-приемки оказанных услуг №1058 составлен от 30.12.2021 г., и подписан Заказчиком только 10.01.2022 г., следовательно, оплата оказанных услуг произведена Заказчиком в отсутствие акта оказанных услуг.

Таким образом, оплата по Контракту произведена Заказчиком с нарушением установленного срока и порядка, что является нарушением части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Согласно 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.

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.

Согласно приказу от 20.03.2020 г. № 230 ректора ФГБОУВО «Самарский государственный университет путей сообщения», представителем заказчика в филиале ФГБОУ высшего образования «Самарский государственный университет путей сообщения» в г. Кирове является директор филиала.

Приказом от 01.09.2021 г. №25/6 первого проректора ФГБОУВО «Самарский государственный университет путей сообщения <...> исполнял обязанности директора филиала СамГУПС в г. Кирове с 01.09.2021 г. по 31.12.2021 г.

Таким образом, должностное лицо Заказчика <...> является субъектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – место нахождения Заказчика - 610001, г. Киров, Октябрьский проспект, 124.

Время совершения административного правонарушения – 27.12.2021 г.

<...> пояснил, что вину в совершении административного правонарушения признает. Указал, что причиной и условием, способствовавшим оплате услуг по счету, с последующим составлением акта сдачи-приемки явилось закрытие финансового года. Сообщил, что предусмотренные контрактом услуги были выполнены в полном объеме в установленные сроки, оплачены, а стороны не понесли ущерба, в связи с чем просит заменить административную ответственность в виде штрафа на предупреждение в соответствии с требованием ст. 4.1.1 КоАП РФ, либо применить положение 2.9 КоАП РФ.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя

должен был и мог их предвидеть.

Представленные материалы административного дела подтверждают факт совершения <...> административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Согласно позиции Пленума Верховного суда, изложенной в Постановлении от 24.03.2006 N 5, виновное лицо может быть освобождено от административной ответственности, если при рассмотрении дела будет установлена малозначительность совершенного административного правонарушения. Однако, такие обстоятельства, как, например, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, можно прийти к выводу о том, что допущенное <...> правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Несоблюдение требований законодательства о контрактной системе нарушает единый действующий порядок, единообразное применение закона, нарушает интересы государства, которое должно обеспечить исполнение закона в интересах общества. Совершенное административное правонарушение не может быть отнесено к малозначительным в связи с тем, что оно посягает на общественные охраняемые законом правоотношения в сфере закупок. Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ является формальным, то есть ответственность наступает вне зависимости от наступления вредных последствий, тогда как категория малозначительности может иметь место только в исключительных случаях при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, совершенное административное правонарушение не может быть отнесено к малозначительным в связи с тем, что оно посягает на общественные охраняемые законом правоотношения в сфере государственных и муниципальных закупок.

На основании ст. 4.1.1. КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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.

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

СамГУПС в г. Кирове является филиалом ФГБОУ ВО «Самарский государственный университет путей сообщения». В соответствии с п. 1.1 устава ФГБОУ ВО «Самарский государственный университет путей сообщения» является унитарной некоммерческой организацией. В силу п. 1.4 Положения о филиале ФГБОУ ВО «Самарский государственный университет путей сообщения» филиал не является юридическим лицом, осуществляет свою деятельность в соответствии с Уставом Университета и настоящим Положением.

Оценив характер и обстоятельства совершенного административного правонарушения и.о.директора филиала ФГБОУ высшего образования «Самарский государственный университет путей сообщения» в г. Кирове <...>, совершение административного правонарушения впервые, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его

совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, 7.32.5, 23.66, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.
2. Применить к <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней 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.

<...>