

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

№ 054/04/7.32.3-799/2022

### о назначении административного наказания

26 мая 2022 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев Постановление <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.05.2022 года и материалы административного дела, возбужденного в отношении должностного лица – <...> муниципального предприятия г. Новосибирска «Метро МиР» <...>

в отсутствие представителя прокуратуры Дзержинского района г. Новосибирска Новосибирской области, надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

в присутствии представителя <...> муниципального предприятия г. Новосибирска «Метро МиР» <...>

### УСТАНОВИЛ:

Постановлением заместителя прокурора Дзержинского района г. Новосибирска советника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.05.2022 установлено следующее.

Прокуратурой района по поручению прокуратуры Новосибирской области проведена проверка соблюдения МП «Метро МиР» законодательства о закупках и о защите прав субъектов предпринимательской деятельности.

В соответствии с ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 8 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон № 223-ФЗ) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Правительство РФ вправе устанавливать 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.

Во исполнение п. 2 ч. 8 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, Правительством РФ принято постановление № 1352 от 11.12.2014 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которым утверждено, в том числе Положение 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).

Пунктом 14(3) названного Положения установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего 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).

Проверкой установлено, что 31.03.2021 между МУП «УЗСПТС» (после смены наименования - МП «Метро Мир») и ООО «Дамиан» (ИНН 5405479969) в порядке, установленном Федеральным законом № 223-ФЗ, заключен договор на выполнение работ по изготовлению, покраске, доставке, монтажу металлических лестниц, прямого ограждения и козырька уличного кованного на объекте: нежилое помещение на 1 и 2 этажах по адресу: г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 49/4.

Договор заключен в соответствии с п. 15.1.4.1 Положения о закупке товаров, работ и услуг муниципальным унитарным предприятием города Новосибирска «УЗСПТС», утвержденного приказом директора от 29.12.2018 №176 с изменениями, утвержденными приказом от 08.08.2019 № 93 (действовавшим на момент заключения договора) как с единственным поставщиком, в связи с тем, что общая цена договора не превышает десять процентов уставного капитала Заказчика.

Цена договора составила 333 100 руб.

Срок выполнения работ: 60 рабочих дней.

Согласно п. 2.3. договора в течение 5-ти рабочих дней с даты заключения договора и предоставления счета, заказчик производит авансовый платеж в размере 30% от цены договора, что составляет 99 930 руб. Окончательный расчет производится заказчиком в срок не более 30 дней с даты подписания заказчиком акта приемки результатов по договору.

Из платежного поручения № 7093 от 12.04.2021 следует, что на счет ООО «Дамиан» МУП «УЗСПТС» перечислен аванс в размере 99 930 руб.

Согласно справке о стоимости выполненных работ и затрат № 1 от 02.06.2021 и акта

о приемке выполненных работ №1 от 02.06.2021, подрядчиком обязательства по заключенному договору исполнены 02.06.2021.

Окончательная оплата выполненных работ произведена МП «Метро Мир» только 07.04.2022, что подтверждается платежным поручением № 12902.

Таким образом, срок оплаты выполненных работ нарушен более чем на 9 месяцев.

Подрядчик по приведенному договору является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в нарушение пункта 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, утвержденного постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», предприятие по указанному выше договору, заключенному с субъектом малого и среднего предпринимательства, не произвело оплату поставленных товаров в течение 15 рабочих дней с даты приемки поставленного товара.

Частью 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно - распорядительных или административно - хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

<...>МП «Метро и Мир» является<...>

Таким образом, в действиях <...> МП «Метро и Мир» <...> содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

### **Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:**

В договоре, заключенном с ООО «Дамиан», сроки оплаты выполненных работ установлены не более 30 дней с даты подписания заказчиком акта приемки результатов по договору, оформленного по установленной форме.

Срок «не более 30 дней» установлен ошибочно. В соответствии с действующим на момент заключения и исполнения договора законодательством, срок оплаты выполненных работ в данном случае должен составлять 15 рабочих дней.

Представитель<...> не согласен с наличием состава административного правонарушения, в связи с тем, что по состоянию на 05.05.2022 подрядчиком ООО

«Дамиан» не представлен акт приемки результатов по договору, который является приложением к договору.

Фактически работы подрядчиком выполнены 02.06.2021, а оплачены 07.04.2022.

Подрядчиком после выполнения работ в адрес заказчика не направлен акт приемки результатов по договору в 2 экземплярах, как предусмотрено п. 4.2 договора.

Приемка работ производилась начальником службы технического обеспечения <...>

Результат работ им принят без замечаний и по итогу приемки руководителями МП «Метро Мир» и ООО «Дамиан» подписан акт о приемке выполненных работ №1 от 02.06.2021, справка о стоимости выполненных работ и затрат №1 от 02.06.2021.

До настоящего времени акт приемки результатов по договору не представлен.

Следовательно, срок на оплату принятых работ начинает течь именно с момента подписания заказчиком акта приемки результатов по договору. Обязанность предоставления указанного акта лежит на подрядчике.

Основанием для оплаты являются подписанные акты КС-2, КС-3, но поскольку до настоящего времени итоговый акт по договору не представлен, то срок на оплату выполненных работ не наступил.

#### **Дополнительные объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:**

Между МП «Метро Мир» и ООО «Дамиан» по итогам закупки в электронном магазине Новосибирской области на площадке РТС-Тендер заключен договор на выполнение по заданию Заказчика работ по изготовлению, покраске, доставке, монтажу металлических лестниц, прямого ограждения и козырька уличного кованного на сумму 333 100,00 (Триста тридцать три тысячи сто) рублей 00 копеек без НДС.

Пунктом 2.3 договора предусмотрено, что окончательный расчет производится Заказчиком в срок не более 30 (тридцати) дней с даты подписания Заказчиком акта приемки результатов по договору, оформленного по прилагаемой форме (Приложение № 1 к договору). Основанием для оплаты являются акты выполненных работ по форме КС-2, справки о стоимости выполненных работ по форме КС-3, счета, счета-фактуры.

Подрядчиком в ходе исполнения договора представлены акт по форме КС-2 от 02.06.2021 года № 1, справка по форме КС-3 от 02.06.2021 года № 1, счета № 066 от 31.03.2021 и № 067 от 25.05.2021 года. Акт приемки результатов по договору по форме Приложения № 1 Подрядчиком до сих пор не представлен, следовательно события начала отсчета срока оплаты не наступило.

Акт приемки результатов по договору по форме приложения № 1 является документом, составляемым по итогам исполнения договора, в котором фиксируются нарушения, выявленные в ходе исполнения договора, а также определяется сумма окончательной оплаты с учетом выставленных сторонами

неустоек.

Таким образом, при отсутствии акта приемки результатов по договору по форме приложения № 1 у Заказчика не возникает обязанности произвести оплату в сроки, установленные договором.

Однако, после обращения ООО «Дамиан» к МП «Метро МиР» было принято решение произвести окончательный расчет без надлежащим образом оформленного Акта приемки результатов по Договору по форме приложения № 1, в связи с чем МП «Метро МиР» не было допущено нарушение срока оплаты по договору № 287 от 31.03.2021.

В соответствии с п. 1-2 ч 1. ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств: 1) отсутствие события административного правонарушения; 2) отсутствие состава административного правонарушения.

На основании изложенного, начатое производство по делу об административном правонарушении по ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ в отношении должностного лица - <...>МП «Метро МиР» <...> подлежит прекращению.

**Рассмотрев по существу Постановление о возбуждении дела об административном правонарушении и материалы административного дела, а также заслушав пояснения <...>., прихожу к следующим выводам.**

Доводы представителя и защитника <...>МП г. Новосибирска «Метро МиР» <...>не принимаются по следующим основаниям.

В соответствии с п. 2 ч. 8 ст. 3 Закона о закупках Правительством Российской Федерации утверждено Положение 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).

Согласно п. 4 Положения закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

П.п. 14 (3) и 28 Положения предусмотрено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктами «а» и «б» п. 4 Положения, максимальный 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) (в ред. Постановлений Правительства РФ от 18.09.2019 № 1205, от 24.11.2020 № 1909).

Данные требования действующего законодательства являются императивными и не предусматривают возможность их изменения условиями заключенного договора.

Законодательством предусмотрено подписание акта приема работ по договору. Таким актом в данном случае является акт по форме КС-2. Представитель <...> в процессе рассмотрения дела не отрицал, что работы по договору № 287 от 31.03.2021 были фактически приняты заказчиком. Подписание каких-либо иных актов, предусмотренных законодательством, в данном случае не требуется. Кроме того, даже если в договоре указано иное, то оплата должна быть осуществлена по факту исполнения работ подрядчиком.

Наличие события и состава административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ подтверждается постановлением заместителя прокурора Дзержинского района и материалами административного дела.

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

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения, связанные осуществлением закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Объективная сторона правонарушения, совершенного <...> МП г. Новосибирска «Метро МиР» <...>, выражается в нарушении 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.

Субъектом данного правонарушения является должностное лицо – <...> МП г. Новосибирска «Метро МиР» <...>

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП, совершенного <...>, характеризуется умыслом.

Умысел подтверждается материалами настоящего дела и выражается в

осознании<...> МП г. Новосибирска «Метро Мир» <...> противоправного характера нарушения срока оплаты товара по договору на выполнение работ № 287 от 31.03.2021 г. с ООО «Дамиан».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ составляет 1 год. Следовательно, срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

**Место совершения административного правонарушения** - г. Новосибирск, ул. Кошурникова, д. 12А - адрес нахождения МП г. Новосибирска «Метро Мир».

**Дата совершения административного правонарушения** - 15.06.2021 (дата, следующие за днем истечения срока оплаты, 14.06.2021 выходной день).

Вред в административных правонарушениях, составы которых являются формальными, резюмируется самим фактом совершения деяния.

С учетом имеющихся в деле доказательств, является доказанным наличие в действиях <...> муниципального предприятия г. Новосибирска «Метро Мир» <...> состава вменяемого административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания должностному лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное положение, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность, личность привлекаемого к административной ответственности.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

При рассмотрении материалов административного дела было установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, установленное пунктом 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно: оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об

административном правонарушении.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

Оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется ввиду следующего.

В соответствии со статьей 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.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Такие обстоятельства, как, например, личность и 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.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

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 правоотношений (пункт 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положения пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на основные принципы осуществления закупок отдельными видами юридических лиц, установленные статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», по обеспечения гласности, прозрачности закупки и информационной открытости закупок.

Таким образом, каких-либо обстоятельств для признания правонарушения малозначительным и освобождения от административного взыскания не установлено.

Основания для замены административного наказания в виде штрафа на предупреждение отсутствуют ввиду следующего.

Согласно ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, 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.

Согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ, 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.

Согласно части 1 статьи 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.

Поскольку муниципальное предприятие г. Новосибирска «Метро МиР» не является некоммерческой организацией, а также не является субъектом малого и среднего предпринимательства, то административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь частью 9 статьи 7.32.3, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать должностное лицо – <...> муниципального предприятия г. Новосибирска «Метро МиР» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу –<...>муниципального предприятия г. Новосибирска «Метро МиР» <...>административное наказание в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 16111601071019000140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000001398220.

Назначение платежа: иные штрафы, установленные Главой 7 КоАП РФ.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.