

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-517/2024

об административном правонарушении

Резолютивная часть постановления оглашена «22» апреля 2024 г. г. Кемерово,

Постановление изготовлено в полном объеме «23» апреля 2024 г. ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее - Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-517/2024, возбужденного постановлением Кемеровского транспортного прокурора от 05.04.2024 в отношении должностного лица ООО «Газпромнефть - Аэро Кемерово» <...> по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), выразившегося в нарушении установленного законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровской транспортной прокуратурой во исполнение задания Западно-Сибирской транспортной прокуратуры, на основании решения о проверке от 20.03.2024 № 7 проведен анализ исполнения требований законодательства Российской Федерации при осуществлении публичных закупок, по итогам которого установлены нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ).

Согласно ч. 5.3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ срок оплаты по договору должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги. Исключения могут быть установлены законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, а также заказчиком в положении о закупке.

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, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение № 1352).

В соответствии с пунктом 4 Положения № 1352 установлено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения

предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (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;

в) в отношении участников, которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 14(3) Положения № 1352 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 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Кемеровской транспортной прокуратурой установлено следующее:

- 01.11.2023 между ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» и ИП<...> заключен договор № КЕМ 23/120 на оказание услуг по техническому обслуживанию (ремонту) гидравлической системы трактора МТЗ, иных агрегатов.

В силу п. 3.1 указанного договора сумма договора не может превышать сумму в размере 99 000 рублей.

В соответствии с п. 3.4. указанного договора расчет за выполненные работы (оказанные услуги), запасные части и иные расходные материалы осуществляется заказчиком в течение 7 рабочих дней с момента подписания заказчиком или его уполномоченным представителем акта приема-сдачи выполненных работ.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП<...> относится к категории «микропредприятие».

На основании заказ-наряда № 2011 ИП<...> выполнены работы по обслуживанию и ремонту гидравлики на сумму 98 800,00 рублей. Услуги приняты 03.11.2023, что подтверждается соответствующей подписью <...> ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» в акте о сдаче-приемке выполненных работ № 269/11 от 03.11.2023.

Таким образом, оплата по договору должна была осуществляться не позднее 15.11.2023.

В нарушение ч. 5.3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, п. 3.4 Договора № КЕМ 23/120 от 01.11.2023 услуги оплачены только 30.11.2023, что подтверждается платежным поручением № 867. Стоимость услуг, оплаченных с нарушением срока, составила 98 800,00 рублей.

- 09.11.2023 между ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» и ООО «Эволюционные машины» заключен договор № КЕМ 23/133 оказания услуг по сервисному обслуживанию и ремонту ТЗА-19 Bosserman RF5000J-300.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Эволюционные машины» относится к категории «микропредприятие».

Так, в силу п. 3.4 данного договора расчет за выполненные работы (оказанные услуги), запасные части и иные расходные материалы осуществляется заказчиком в течение 7 рабочих дней с момента подписания заказчиком или его уполномоченным представителем акта приемки-сдачи выполненных работ.

Согласно УПД № 434 от 21.11.2023 вышеуказанные услуги выполнены в полном объеме и приняты 21.11.2023, что подтверждается подписью генерального директора ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово».

Таким образом, оплата должна быть произведена не позднее 30.11.2023.

В нарушение п. 3.4 Договора № КЕМ 23/133 от 09.11.2023 услуги оплачены только 12.12.2023, что подтверждается платежным поручением № 907. Стоимость услуг, оплаченных с нарушением срока, составила 98 886,00 рублей.

- 21.11.2023 между ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» и ИП <...> заключен договор № 17 оказания услуг на ремонт и техническое обслуживание гаражных ворот.

Согласно п. 2.2 данного договора № 17 расчет осуществляется путем перечисления 100 % предоплаты в течение 7 календарных дней с момента подписания договора.

Таким образом, оплату услуг ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» обязано было осуществить не позднее 28.11.2023.

Услуги оплачены 07.12.2023, что подтверждается платежным поручением № 890. Стоимость услуг оставила 33 000,00 рублей.

Согласно УПД № 79 от 22.12.2023 вышеуказанные услуги выполнены в полном объеме и приняты 22.12.2023, что подтверждается подписью генерального директора ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово».

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <...> относится к категории «микропредприятие».

Согласно ч. 5.3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ срок оплаты по договору должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги.

С учетом норм ч. 5.3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ нарушений сроков оплаты в данном договоре должностным лицом Кемеровского УФАС России не установлено.

- 24.11.2023 между ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» и ООО ЧОО «Астра» заключен договора № КЕМ 22/137 на оказание услуг по физической охране.

Согласно п. 4.5 указанного договора расчет осуществляется в течение 7 рабочих дней с момента подписания заказчиком документа о приемке оказанной услуги.

Установлено, что акт № 4 подписан генеральным директором ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» 31.01.2024 за оказанные услуги по физической охране за январь 2024 года.

Таким образом, оплату услуг Общество обязано было осуществить не позднее 09.02.2024.

В нарушение ч. 5.3 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, п. 4.5 Договора № КЕМ 22/137 услуги оплачены только 13.02.2024, что подтверждается платежным поручением № 99. Стоимость услуг, оплаченных с нарушением срока, составила 401 860,00 рублей.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО ЧОО «Астра» относится к категории «малое предприятие».

Таким образом, Общество произвело оплату за поставленный товар, в нарушении требований частей 5.3 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, пункта 14(3) Положения № 1352.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим кодексом установлена административная ответственность.

Согласно п. 10.1 устава ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» руководство текущей деятельностью общества осуществляется генеральным директором.

Наряду с вышеизложенным, в соответствии с п. 10.6 устава ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» генеральный директор решает все вопросы руководства текущей деятельностью общества.

Кроме того, в силу п. 10.7 устава ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» генеральный директор организует контроль за использованием материальных, финансовых ресурсов.

Решением единственного участника ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» от 03.08.2022 на должность генерального директора ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» назначен <...>.

Исходя из вышеизложенного следует, что генеральным директором ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» <...> допущено нарушение частей 5.3 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, пункта 14(3) Положения № 1352.

Генеральным директором ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» <...> не представлено каких-либо доказательств, подтверждающих принятие им мер по соблюдению вышеуказанных требований законодательства Российской Федерации.

Статьей 7 Федерального закона № 223-ФЗ за нарушение требований Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных актов

Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в действиях генерального директора ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» <...>, не выполнившего требования действующего законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, усматриваются состав и событие административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 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, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Дата совершения правонарушения:

- 00:00 часов 16.11.2023 – день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № КЕМ 23/120;

- 00:00 часов 01.12.2023 - день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № КЕМ 23/133;

- 00:00 часов 10.02.2023 - день, следующий по истечении 7 рабочих дней после поставки по договору № КЕМ 22/137.

Место совершения правонарушения: 650070, г. Кемерово, проезд 62-ой, д. 12.

05.04.2024 Кемеровским транспортным прокурором в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица генерального директора ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» <...>, по факту совершения административных правонарушений, ответственность за которые установлена частью 9 статьи 7.23.3 КоАП (далее – Постановление). В указанном постановлении, собственноручно написал «вину свою признаю, раскаиваюсь, прошу применить предупреждение».

Письмом № 23-19-2024 от 05.04.2024 постановление, материалы административного производства переданы для рассмотрения в Кемеровское УФАС России (вх. № 3917/24 от 05.04.2024).

Определением от 08.04.2024 дело № 042/04/7.32.3-517/2024 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 22.04.2024 на 15 часов 00 минут.

22.04.2024 от<...> поступили объяснения (вх. № 4633-ЭП/24) по делу, согласно которым он с вменяемыми правонарушениями согласен. В настоящее время применяются меры для недопущения аналогичных ситуаций. Ранее, к административной ответственности не привлекался.

22.04.2024 в присутствии помощника Кемеровского транспортного прокурора и <...> состоялось рассмотрение дела № 042/04/7.32.3-517/2024 об административном правонарушении.

<...> вину во вменяемом правонарушении признал, пояснил, что в содеянном

правонарушении раскаивается. Просил учесть, что совершил правонарушение впервые и заменить административный штраф на предупреждение.

Помощник Кемеровского транспортного прокурора не возражал о применении ст. 4.1.1 КоАП и замены административного штрафа на предупреждение.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения <...> и помощника Кемеровского транспортного прокурора заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Действия должностного лица <...> ООО «Газпромнефть - Аэро Кемерово» нарушают требования части 5.3 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, пункта 14(3) Положения № 1352 и влекут наложение взыскания, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП.

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

Исходя из смысла данной нормы права, должностное лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у <...>, имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, имевших место при совершении административного правонарушения, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства Российской Федерации.

Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия). Но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно и могло их предвидеть (ст. 2.2 КоАП).

Действия <...> следует признать виновными, совершенными по неосторожности.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Общественная опасность совершенного правонарушения выразилась прежде всего в ненадлежащем исполнении <...> обязанности генерального директора Общества, что посягает на установленный законодательством Российской Федерации порядок в сфере закупок товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства. Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП являются формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

Учитывая вышеизложенное, по мнению заместителя руководителя Кемеровского УФАС России, основания применения положений статьи 2.9 КоАП в рассматриваемом деле отсутствует.

Срок давности привлечения должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП, на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России учитывает характер совершенного правонарушения, а также наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, а также требования статьи 4.1.1 КоАП.

В части 1 статьи 4.2 КоАП перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая раскаяние лица; добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, частью 2 статьи 4.2 КоАП, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях.

Информация о привлечении к административной ответственности <...> в Кемеровском УФАС России отсутствует.

Установлены два обстоятельства, смягчающие ответственность – раскаяние лица, совершение правонарушения должностным лицом впервые.

Обстоятельства, отягчающие ответственность не установлено.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора). В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса, 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.

Заместителем руководителя Кемеровского УФАС России учтено, что указанные правонарушения выявлены Кемеровской транспортной прокуратурой в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

В соответствии с частью 5 статьи 4.4 КоАП если при проведении одного контрольного (надзорного) мероприятия в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля выявлены два и более административных правонарушения, ответственность за которые предусмотрена одной и той же статьей (частью статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, совершившему их лицу назначается административное наказание как за совершение одного административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП 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 культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 9 статьи 7.32.3 КоАП, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории культуры) народов Российской Федерации, безопасность государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 4.4, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «Газпромнефть-Аэро Кемерово» <...> виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое установлена частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных.
2. Наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии со ст. 29.11 постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при

этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу или в суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.