

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 043/04/7.32.3-148/2023

### о прекращении производства по делу об административном правонарушении

14.03.2023 г.

г. Киров

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области, рассмотрев протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 9 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) **в отношении юридического лица,**

в присутствии представителя по доверенности ОАО «Коммунэнерго» от 30.12.2022 г., которой разъяснены права, предусмотренные ст. 25.1 КоАП;

при участии посредством ВКС, директора ООО "ПРОМ ГАРАНТ",

#### УСТАНОВИЛ:

26.08.2022 г. в Кировское УФАС России поступила информация ООО "ПРОМ ГАРАНТ" о нарушении ОАО «Коммунэнерго» (далее – Заказчик) срока оплаты по договору от 08.06.2022 г. № 58/3-2022, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

15.02.2023 г. составлен протокол об административном правонарушении в отношении ОАО «Коммунэнерго», рассмотрение которого назначено на 14.03.2023 г. в 11:00 час.

Нарушение выразилось в следующем.

Согласно **части 1 статьи 2** Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются **Конституцией** Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным **законом**, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с **частью 2 статьи 2** Закон о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком),

включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в [частях 3.1 и 3.2 статьи 3](#) настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 28 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в ред. от 21.03.2022 г.) максимальный срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, 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).

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО "ПРОМ ГАРАНТ" (ИНН 2315160675, ОГРН 1102315002987) является субъектом малого и среднего предпринимательства.

08.06.2022 года между Заказчиком и ООО "ПРОМ ГАРАНТ" заключен договор № 58/3-2022 на поставку продукции на сумму 546 000 руб. (далее – Договор).

Согласно п. 1.1. Договора заключен на основании итогового протокола закупочной комиссии на поставку дымососа для нужд Котельничского ПК и ТС ОАО «Коммуэнерго» № 58/3 от 23.05.2022г.

В соответствии с п. 1.2. Договора Поставщик обязуется поставить Покупателю дымосос (далее - продукция), а Покупатель обязуется своевременно принять и оплатить эту продукцию в порядке и сроки, установленные договором.

Согласно п. 3.1. Договора Покупатель обязуется осуществить предоплату после подписания настоящего договора в срок 5 календарных дней после выставления Поставщиком счета на предоплату, в размере 25% на расчетный счет Поставщика и 70% от суммы договора в течение 7 рабочих дней после фактического получения всей партии продукции при условии предоставления УПД или счетов-фактур, товарной накладной. Счета-фактуры, УПД предоставляются Покупателю в течение 5 дней после отгрузки продукции. Если договор, в своем составе, предусматривает несколько Спецификаций, то счета-фактуры, УПД предоставляются на каждую из Спецификаций данного договора отдельно.

В соответствии с п. 4.4. Договора Право собственности на продукцию переходит к Покупателю в момент приемки продукции на складе Покупателя и подписания УПД или товарной накладной. В случае непредставления УПД или счет-фактуры и товарной накладной, в оговоренные договором сроки, продукция считается находящейся на ответственном хранении. Услуги Покупателя по ответственному хранению продукции - 1,5 % суммы поставленной продукции за каждый день хранения, начиная с 6 дня после получения товара на склад Покупателя.

23.06.2022 г. Заказчик перечислил Поставщику аванс в размере 136 500,00 руб., что подтверждается платежным поручением от 23.06.2022 г. № 5785.

15.08.2022 г. Заказчиком принят поставленный ООО "ПРОМ ГАРАНТ" товар, что подтверждается универсальным передаточным документом - счет фактурой и передаточным актом от 15.08.2022 г. № 113 на сумму 546 000,00 руб. (подписан представителем Заказчика).

ОАО «Коммунэнерго» согласно пункту 3.1 Договора оплата 70 % от суммы договора должна была быть осуществлена в течение 7 рабочих дней с момента получения всей партии продукции, то есть не позднее 24.08.2022 г. (учитывая дату принятия товара как 15.08.2022 г.).

Однако Заказчиком свои обязательства по оплате поставленного товара по Договору не исполнены.

Таким образом, действия ОАО «Коммунэнерго», выразившиеся в нарушении сроков оплаты по договору от 08.06.2022 г. № 58/3-2022 на поставку дымососа для нужд Котельничского ПК и ТС ОАО "Коммунэнерго" (извещение № 32211355342), образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Пунктом 1.3 Устава ОАО «Коммунэнерго», утвержденного годовым общим собранием акционеров (Протокол от 03.07.2012 года) (далее – Устав), определено, что правовое положение Общества, порядок его реорганизации и ликвидации, а также права и обязанности акционеров определяются Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом «Об акционерных обществах» (далее - ФЗ «Об акционерных обществах»), иными правовыми актами Российской Федерации, а также настоящим Уставом.

На основании п. 3.2 Устава Общество является собственником имущества, учитываемого на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Согласно п. 3.3 Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и имущественными правами, на которые по законодательству Российской Федерации может быть обращено взыскание.

Частью 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что 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; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

В силу ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим

Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Оплата по договору от 08.06.2022 г. № 58/3-2022 должна быть произведена Заказчиком не позднее 24.08.2022 г., однако, в нарушение требований законодательства ОАО «Коммуэнерго» оплата за поставленный товар в полном объеме не произведена на момент обращения ООО "ПРОМ ГАРАНТ" с заявлением о нарушении сроков оплаты по договорам.

Ненадлежащее исполнение требований законодательства, а также условий договора в части нарушения сроков оплаты влечет за собой нарушение прав субъектов малого предпринимательства, а также неблагоприятные экономические последствия.

Место совершения административного правонарушения – 610035 г. Киров, проезд Солнечный, 4.

Время совершения административного правонарушения – 25.08.2022 г. определено днем, следующим после истечения срока для оплаты по договору от 08.06.2022 г. № 58/3-2022.

На рассмотрении дела представитель Заказчика подтвердила письменные пояснения, сообщила, что оплата товара по Договору не произведена, в связи с тяжелым материальным положением ОАО «Коммуэнерго», с декабря 2021 года филиал ПАО «Россети Центр и Приволжье» - «Кировэнерго» необоснованно не перечисляет ОАО «Коммуэнерго» денежные средства за оказанные услуги по передаче электрической энергии в соответствии с договором оказания услуг по передаче электрической энергии (мощности) от 08.02.2008 г. № 70480034, где ОАО «Коммуэнерго» является Исполнителем, «Кировэнерго» - Заказчиком. 13 августа 2022 г. ИФНС по г. Кирову приостановило производство расходных операций по расчетным счетам, за исключением платежей, очередность исполнения которых в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации предшествует исполнению обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов. Считает, что в действиях Заказчика отсутствует вина за нарушение действующего законодательства, связанная с несвоевременной оплатой по договору поставки, так как с 13.08.2022 г. Заказчик не имеет возможности осуществлять платежи по договорам, заключенными с контрагентами.

С учетом изложенного, у ОАО «Коммуэнерго» не имелось объективной возможности осуществить оплату поставленного товара, ввиду решений ИФНС России по городу Кирову № 20064, № 20065, № 20066 о приостановлении операций по счетам налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента) в банке, что свидетельствует об отсутствии в действиях Заказчика состава вменяемого правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, а именно его субъективной стороны (вины).

При рассмотрении дела об административном правонарушении установлено, что ОАО «Коммуэнерго» до приостановления операций по счетам принимались меры по оплате товаров (аванса) по Договору поставки с ООО "ПРОМ ГАРАНТ" (платежным поручением от 23.06.2022 г. № 5785).

Также, согласно справке ПАО ВТБ от 20.10.2022 г. № 5231973229 в период с 21.12.2021 г. по 19.10.2022 г. поступления денежных средств на расчетные счета 40702810992000001483, 40702810892000001826, 40702810792000003830, 40702810553000004957, 40702810492000003774, 40702810292000003770, 40702810092000003831 ОАО "Коммунэнерго" от контрагента ПАО «Россети Центра и Приволжья» Филиал «Кировэнерго» по договору за услуги по передаче электроэнергии от 08.02.2008 г. № 70480034 отсутствуют.

Согласно ч. 1 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.

С учетом вышеизложенного, в действиях ОАО «Коммунэнерго» отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

Руководствуясь статьями 24.5, 7.32.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ, возбужденному в отношении юридического лица - ОАО «Коммунэнерго», прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

*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.*

