

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу № 042/04/7.32.3-409/2021

об административном правонарушении

«23» апреля 2021 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/7.32.3-409/2021, возбужденного в отношении <...> (... года рождения, паспорт: ..., место рождения: ..., зарегистрированного по адресу: ..., ИНН ...), занимающего с 15.01.2018 должность директора государственного автономного учреждения культуры «Кузбасский музей-заповедник «Томская Писаница» (ИНН 4207023890) (далее – ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница»), по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена ч.3 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в присутствии старшего помощника Кемеровского транспортного прокурора,

УСТАНОВИЛА:

в результате анализа исполнения требований федерального законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, Кемеровской транспортной прокуратурой выявлены нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ), допущенные ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница».

Согласно ч.1 ст.2 ФЗ № 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 (далее - положение о закупке).

20.08.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <https://zakupki.gov.ru>, опубликовано Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница», утвержденное приказом Департамента культуры и национальной политики Кемеровской области № 349 от 05.08.2019 (далее – Положение о закупке).

В силу ч.4 ст.15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 44-ФЗ) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом РФ и иными нормативными правовыми актами, регулирующими бюджетные правоотношения, средств из бюджетов бюджетной системы РФ автономным учреждениям на осуществление капитальных вложений в объекты государственной, муниципальной собственности на такие юридические лица при планировании и осуществлении ими закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие

отношения, указанные в пунктах 1-3 части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. При этом в отношении таких юридических лиц при осуществлении этих закупок применяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок и контроль в сфере закупок.

В соответствии со ст.54 Бюджетного кодекса РФ участники бюджетного процесса в рамках установленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) и (или) достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств (результативности).

В ходе проверки установлено, что на основании соглашения № 34 о предоставлении из бюджета Кемеровской области субсидии на иные цели государственному учреждению культуры от 09.01.2020 и дополнительного соглашения № 95 от 08.06.2020 к данному соглашению, Департаментом культуры и национальной политики Кемеровской области предоставлена субсидия ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» на приобретение основных средств музеями - автономными учреждениями.

По итогам закупки у единственного поставщика, проведенной в соответствии с требованиями ФЗ № 223-ФЗ и Положения о закупке, сообщение о проведении которой размещено 12.02.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок под № 32008871209, ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» 12.02.2020 заключен договор купли-продажи № П/65/02/2020 (далее – Договор) на приобретение лодки (струга).

Согласно п.2.1 Договора общая цена товара составляет 1 440 000 рублей.

В соответствии с п.2.6 Договора оплата производится из средств от приносящей доход деятельности.

В ходе проверки установлено, что в нарушение вышеуказанных норм 11.06.2020 заключено дополнительное соглашение к Договору, согласно которому сумма в размере 1 180 474,57 рубля оплачивается из средств целевой субсидии на приобретение основных средств музеями-автономными учреждениями.

Указанные средства перечислены поставщику за счет средств субсидии вопреки требованиям ФЗ № 44-ФЗ, что подтверждается платежными поручениями № 335361 от 18.06.2020 и № 94318 от 02.11.2020.

Согласно ч.3 ст.7.32.3 КоАП осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

04.10.2017 за № 22 начальником департамента культуры и национальной политики Кемеровской области утверждена должностная инструкция директора ГАУК КО

«Историко-культурный и природный музей-заповедник «Томская Писаница» (далее – Должностная инструкция). Приказом Министерства культуры и национальной политики Кузбасса № 253 от 29.04.2020 ГАУК КО «Историко-культурный и природный музей-заповедник «Томская Писаница» переименовано в ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница».

В силу п.1.5, 2.3, 2.5, 3.1, 3.2.5, 3.2.9, 5.2 Должностной инструкции директор ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница»:

является единоличным исполнительным органом учреждения, осуществляющим текущее руководство его деятельностью;

должен знать, в том числе, порядок и требования к заключению и исполнению договоров и оформлению документации;

обязан руководствоваться в своей деятельности, в том числе, Бюджетным кодексом РФ, ФЗ № 44-ФЗ;

при исполнении должностных обязанностей обязан соблюдать требования законодательных и иных нормативно-правовых актов РФ;

руководит производственной и финансово-экономической деятельностью учреждения, неся ответственность за последствия принимаемых решений, сохранность и эффективное использование имущества учреждения;

обеспечивает целевое и эффективное использование денежных средств учреждения;

несет ответственность за правонарушения, совершенные в процессе осуществления своей деятельности, в пределах, определенных, в том числе, административным законодательством РФ.

На основании приказа № 1-к от 15.01.2018 на должность директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» принят <...>.

В силу статьи 2.4 КоАП и примечания к ней административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие функции по организации и осуществлению закупок в соответствии с законодательством РФ 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 КоАП, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, действия <...>, занимающего с 15.01.2018 должность директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница», выразившиеся в осуществлении закупки на приобретение лодки (струга), сообщение о проведении которой размещено 12.02.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок под № 32008871209, вступают в противоречие с требованиями ч.4 ст.15 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку часть суммы по Договору в размере 1 180 474,57 рубля оплачено из средств целевой субсидии на приобретение основных средств музеями-автономными учреждениями, ответственность за совершение которых установлена

ч.3 ст.7.32.3 КоАП.

Дата совершения правонарушения: 11.06.2020.

Место совершения правонарушения: г. Кемерово, ул. Томская, д.5А.

Выявленное нарушение свидетельствует об отсутствии со стороны директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» надлежащего контроля за соблюдением исполнения соответствующих публично-правовых обязанностей.

05.03.2021 Кемеровским транспортным прокурором вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» по указанным выше обстоятельствам (далее – Постановление).

В Постановлении защитником директора ГАУК Музей – заповедник «Томская Писаница» собственноручно сделана запись: «Вину признаю, раскаиваюсь. Прошу учесть как смягчающее вину обстоятельство».

Письмом от 05.03.2021 (исх. № 1087 от 15.03.2021) Постановление и материалы административного производства переданы для рассмотрения в Кемеровское УФАС России.

Определением от 18.03.2021 дело № 042/04/7.32.3-409/2021 об административном правонарушении было назначено к рассмотрению на 30.03.2021 на 15 часов 15 минут.

29.03.2021 от <...> поступило ходатайство вх. № 2009 от 29.03.2021, согласно которому он просит учесть тот факт, что нарушение совершено не преднамеренно, не повлекло ущерба для общества и государства, ранее подобных нарушений не совершал. Также просит применить ст.2.9 КоАП и прекратить производство по делу ввиду малозначительности правонарушения, а также при вынесении решения по делу учитывать нормы ч.1 ст.4.1.1 КоАП.

30.03.2021 в назначенное определением от 18.03.2021 время <...> на рассмотрение настоящего дела не явился, направил защитника <...>, действующую на основании доверенности № б/н от 04.03.2021, которая полностью поддержала доводы и пояснения, содержащиеся в ходатайстве <...>. Пояснила также, что закупка, по результатам которой заключен Договор, проведена в соответствии с требованиями законодательства РФ, а именно: посредством закупки у единственного поставщика в рамках ФЗ № 223-ФЗ. Данный вид закупки предусмотрен пп.1 п.1.1 ст.23 положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» «если закупка не превышает сумму 6 000 000 руб.». Источник финансирования указан в Договоре как средства от приносящей доход деятельности.

Дополнительным соглашением к Договору его стороны изменили источник финансирования, указав, что в качестве частичной оплаты будут использованы средства целевой субсидии на приобретение основных средств музеями-автономными учреждениями - в сумме 1 180 474,43 рубля. Дополнительное соглашение было заключено после предоставления бюджетного финансирования. Данный вопрос был согласован с учредителем, о чем имеется отметка на дополнительном соглашении.

В качестве мер, направленных на устранение указанного нарушения денежные средства, в сумме 1 180 474,43 руб., будут возвращены ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» в бюджет, предоставивший субсидию.

Представитель Кемеровской транспортной прокуратуры указала, что основания применения норм ст.4.1.1 КоАП отсутствуют, поскольку вменяемое правонарушение выразилось в незаконном расходовании средств субсидии, следовательно, связано с имущественным ущербом. Данные доводы представлены в письме от 30.03.2021, подписанном и.о. транспортного прокурора.

По результатам рассмотрения настоящего дела заместитель руководителя посчитала необходимым его отложить, в связи с чем определением от 30.03.2021 рассмотрение дела было отложено на 02.04.2021 на 10 часов 15 минут.

02.04.2021 при участии защитника директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» и представителя Кемеровской транспортной прокуратуры состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором защитник <...> полностью поддержала доводы и пояснения данные ранее. Пояснила, что не может в данном рассмотрении представить перечень товаров, работ, услуг на которые ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» намеревалось потратить средства, запланированные к предоставлению учреждению по соглашению № 34 о предоставлении из бюджета Кемеровской области субсидии на иные цели государственному учреждению культуры от 09.01.2020.

Представитель Кемеровской транспортной прокуратуры указал, что поскольку имеется полная уверенность в возврате ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» денежных средств, использованных на оплату спорной закупки, в бюджет, а также в связи с тем, что правонарушение совершено <...> впервые, заменить штраф предупреждением, в соответствии со ст.4.1.1 КоАП, возможно. Данные пояснения представлены также письменно (письмо № 23/11-04-2021 от 02.04.2021).

По результатам рассмотрения настоящего дела, в целях его полного и всестороннего рассмотрения, заместитель руководителя посчитала необходимым отложить рассмотрение дела, в связи с чем определением от 02.04.2021 рассмотрение дела было отложено на 23.04.2021 на 14 часов 15 минут.

13.04.2021 от защитника <...> поступило ходатайство о применении ст.4.1.1 при рассмотрении дела с приложенными материалами, согласно которому ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» 09.04.2021 вернуло 1 180 474,57 руб. в бюджет, что подтверждается платежным поручением № 756. Кроме того, указала, что конкретного перечня товаров, работ, услуг на которые ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» намеревалось потратить денежные средства, выделяемые ему на основании соглашения № 34 от 09.01.2021, нет. Данное соглашение прежде всего направлено на определение объема возможного финансирования, и в зависимости от потребностей учреждения финансирование согласовывалось и выделялось, в том числе, путем проставления отметок в договорах. Просила учесть и применить нормы ч.1 ст.4.1.1 КоАП и заменить штрафные санкции на предупреждение.

23.04.2021, с участием старшего помощника Кемеровского транспортного прокурора <...>, состоялось рассмотрение настоящего дела, на котором она

поддержала данные 02.04.2021 представителем Кемеровской транспортной прокуратуры пояснения о возможности применения норм ст.4.1.1 КоАП в настоящем деле. Указала, что в связи с тем, что в настоящее время ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» бюджетные денежные средства, потраченные на покупку лодки (струга), возвращены в полном объеме в соответствующий бюджет, отсутствуют основания считать, что имеет место причинение имущественного ущерба бюджетной системе РФ.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя Кемеровской транспортной прокуратуры, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Действия <...>, занимающего с 15.01.2018 должность директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница», а именно: осуществление закупки на приобретение лодки (струга), сообщение о проведении которой размещено 12.02.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок под № 32008871209, следует признать виновными, совершенными в нарушение требований ч.4 ст.15 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку часть суммы по Договору в размере 1 180 474,57 рубля оплачено из средств целевой субсидии на приобретение основных средств музеями-автономными учреждениями. Ответственность за совершение данных действий установлена ч.3 ст.7.32.3 КоАП.

Согласно ч.1 ст.2.1. КоАП административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ 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 ни 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 должностным лицом всех зависящих от него мер по соблюдению законодательства РФ предпринято не было.

<...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных обстоятельств, имевших место при проведении спорной закупки, а также то, что им были предприняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению положений законодательства РФ.

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 было 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 <...> должностных обязанностей как руководителя ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница», являющегося заказчиком товаров, работ, услуг, что посягает на установленный законодательством РФ порядок проведения закупок для нужд ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница». Кроме того, состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.3 ст.7.32.3 КоАП является формальным, следовательно, по указанному правонарушению существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных материальных последствий, а в пренебрежительном отношении <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям публичного права.

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

Срок давности привлечения <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение ФЗ № 223-ФЗ, на момент вынесения настоящего постановления не истек, истечет 12.06.2021.

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, норму статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст.4.1.1 КоАП 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 РФ об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч.2 ст.3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с ч.2 ст.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 и культуры) народов РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

На основании ч.1 ст.2 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных

учреждениях» автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная РФ, субъектом РФ или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Таким образом, в силу указанной нормы, <...> является работником некоммерческой организации.

В ч.1 ст.4.2 КоАП перечислен перечень 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, ч.2 ст.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.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России пришла к выводу о наличии смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.3 ст.7.32.3 КоАП <...> впервые, а также признание вины в совершенном правонарушении, раскаяние.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.4.3 КоАП, не установлено.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России находит вину <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по ч.3 ст.7.32.3 КоАП, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» статуса некоммерческой организации, отсутствие 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 РФ, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, поскольку 09.04.2021 средства, потраченные на оплату по Договору, в размере 1 180 474,57 руб., возвращены ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница» в соответствующий бюджет, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 7.32.3 КоАП,

ПОСТАНОВИЛА:

1. признать <...> (... года рождения, паспорт: ..., место рождения: ...,

зарегистрированного по адресу: ..., ИНН ...), занимающего с 15.01.2018 должность директора ГАУК Музей-заповедник «Томская Писаница», виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.3 ст.7.32.3 КоАП;

2. наказание в виде административного штрафа, заменить на предупреждение.

В соответствии с ч.1 ст.30.1 и ч.1 ст.30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя