

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о замене административного наказания

г. Омск
Дело №

13.12.2022
1029/2022

055/04/7.32.3-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 01.12.2022 и материалы дела об административном правонарушении

№ 055/04/7.32.3-1029/2022, возбужденного в отношении должностного лица – заместителя коммерческого директора акционерного общества «Омскэлектро» (далее –

АО «Омскэлектро», Заказчик, Покупатель) <...> (в период пребывания в указанной должности) по части по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – заместителя коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...>,

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России в рамках представленных законом антимонопольному органу полномочий рассмотрено обращение ООО «МТМ» (далее также Общество) (вх. Омского УФАС России от 01.09.2022 № 8650э), в котором сообщалось о нарушении АО «Омскэлектро» срока оплаты поставленного товара по договору № 121-435/22 от 25.04.2022 (далее – Договор), заключенному с ООО «МТМ».

При рассмотрении вышеуказанного обращения Омским УФАС России установлены следующие обстоятельства.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с

условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно пункту 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 № 1352).

Пунктом 28 Положения № 1352 (в редакции, действующей на момент заключения Договора) установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения № 1352 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).

В соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего

предпринимательства.

Из представленных АО «Омскэлектро» пояснений и материалов, а также информации, размещенной на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», установлено, что 25.04.2022 между ООО «МТМ» и АО «Омскэлектро» по результатам проведенного запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку кабеля (извещение № 32211285209) заключен Договор на поставку товара.

Согласно пункту 1.1 Договора Поставщик обязуется произвести поставку кабеля (далее – товар) в количестве, ассортименте и по цене в соответствии со спецификацией (приложение № 1), а Покупатель получить и оплатить товар согласно условиям договора.

В силу пункта 3.1 Договора товар поставляется с момента заключения Договора отдельными партиями в соответствии с предварительными заявками Покупателя, отправленными по электронной почте, факсом или иным способом, подтверждающим факт ее получения.

В соответствии с пунктом 4.1 Договора цена договора составляет 1 424 900,0 руб., в том числе НДС 20 %.

Оплата товара Покупателем производится путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в течении 7 рабочих дней с даты подписания сторонами документов о приемке поставленного товара, обусловленного заявкой Покупателя (товарно-транспортной накладной формы Т-Т, товарной накладной формы ТОРГ-12 и счета фактуры) по Договору (пункт 4.4 Договора).

Согласно обращению Общества, в том числе претензии, направленной в адрес Заказчика, товарной накладной № 27 от 20.06.2022, счет-фактуре № КП728 от 20.06.2022 ООО «МТМ» 30.06.2022 осуществлена поставка товара на сумму 1 447 355,0 руб. Крайним днем оплаты поставленного товара согласно пункту 4.4 Договора, являлось 11.07.2022.

Вместе с тем, в установленный пунктом 28 Положения № 1352, пунктом 4.4 Договора срок АО «Омскэлектро» расчет за поставленный товар не произведен. Согласно платежному поручению № 6278 оплата поставленного по Договору товара произведена АО «Омскэлектро» лишь 06.09.2022.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «МТМ» (ИНН 5021013458) является микропредприятием с 01.08.2016.

Из пояснений АО «Омскэлектро» (вх. от 13.09.2022 № 9041) следует, что

денежные средства, находящиеся на расчетных счетах АО «Омскэлектро», аккумулированы для оплаты полученных контрагентами исполнительных листов. При этом поступление денежных средств 06.07.2022 является субсидией от Департамента городского хозяйства Администрации города Омска по соглашениям на возмещение затрат, связанных с техническим обслуживанием и ремонтом линий наружного освещения города Омска, в сумме 7 056 258,36 руб. Кроме того, денежные средства на расчетном счете Сибирский филиал АО «Райффайзенбанк» являются поступлениями субсидии на финансовое обеспечение затрат на электроснабжение наружного освещения города Омска. Данные средства являются целевыми и должны быть использованы строго по назначению.

Также АО «Омскэлектро» указывает, что задолженность перед ООО «МТМ» погашена.

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, частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

В соответствии с частями 1, 2 статьями 28.1 КоАП РФ поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются:

1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 01.12.2022 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России – главным специалистом-экспертом отдела контроля органов власти <...> административного протокола

№ 055/04/7.32.3-1029/2022 в отношении должностного лица – заместителя коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 01.12.2022 № 055/04/7.32.3-1029/2022.

При рассмотрении настоящего административного дела 13.12.2022

уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела № 055/04/7.32.3-1029/2022 были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

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

В соответствии со статьей 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 примечанию к указанной статье под должностным лицом следует понимать лицо, совершившее административное правонарушение, в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителей и других работников организаций.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

АО «Омскэлектро» в ответ на запрос Омского УФАС России об определении виновного должностного лица, письмом от 14.10.2022 (вх. № 10147), направило в антимонопольный орган документы заместителя коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...>.

Согласно приказу АО «Омскэлектро» № 64 от 30.01.2020 <...> принята на работу на должность заместителя коммерческого директора с 31.01.2020.

В соответствии с приказом АО «Омскэлектро» от 11.11.2022 № 1264 действие трудового договора от 30.01.2020 № 13, заключенного с <...>, прекращено 11.11.2022.

В силу пункта 2.10 должностной инструкции заместителя коммерческого директора, утвержденной 22.02.2019 (далее – должностная инструкция), в функции заместителя коммерческого директора входит организация работы по снижению кредиторской задолженности.

Таким образом, <...> в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом АО «Омскэлектро», в нарушение требований пункта 28 Положения № 1352, допустила совершение административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из

материалов дела, нарушение АО «Омскэлектро» действующего законодательства, явилось результатом ненадлежащего исполнения <...> своих должностных обязанностей.

Вина на момент совершения инкриминируемого административного правонарушения должностного лица АО «Омскэлектро» <...> состоит в нарушении установленного законодательством срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Вина должностного лица – заместителя коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения ею указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 055/04/7.32.3-1029/2022 доказательствами, в том числе:

- письмами ООО «МТМ» (вх. от 01.09.2022 № 8650э, от 07.09.2022 № 8823э);
- письмом АО «Омскэлектро» (вх. от 13.09.2022 № 9041);
- письмом Омского УФАС России от 22.09.2022 № 05-7563;
- договором № 121-435/22 от 25.04.2022;
- товарной накладной № 27 от 20.06.2022;
- счет-фактурой № КП728 от 20.06.2022
- платежным поручением от 06.09.2022 № 6278;
- протоколом об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-1029/2022 и другими материалами административного дела.

Таким образом, имеющиеся в деле № 055/04/7.32.3-1029/2022 материалы свидетельствуют о том, что нарушение АО «Омскэлектро» пункта 28 Положения № 1352 произошло по вине заместителя коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...>.

Доказательств того, что должностным лицом АО «Омскэлектро» – заместителем коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...> были приняты все зависящие от неё меры по предупреждению совершения вменяемого ей административного правонарушения, отсутствуют.

При составлении протокола об административном правонарушении <...> вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, признала.

Событие административного правонарушения, совершенного должностным лицом АО «Омскэлектро» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, состоит в нарушении установленного пунктом 4.4 Договора, пунктом 28 Положения № 1352 срока оплаты товаров, работ, услуг по договору, заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 9

статьи 7.32.3 КоАП РФ, произошло 12.07.2022 (время совершения данного административного правонарушения) по месту нахождения АО «Омскэлектро»: ул. Лизы Чайкиной, д. 8, г. Омск, 644027 (место совершения правонарушения).

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ не установлено.

Сведений об имущественном положении <...> представлено не было.

В материалы настоящего дела <...> представлено письменное ходатайство об освобождении от административной ответственности по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в связи с малозначительностью административного правонарушения. Рассмотрев заявленное ходатайство, должностное лицо отказывает в его удовлетворении о чем вынесено соответствующее определение.

Вместе с тем, должностным лицом Омского УФАС России установлено, что согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно частям 1, 2 и 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 КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ.

В материалах дела об административном правонарушении имеется письмо ООО «МТМ» (вх. от 07.09.2022 № 8823э), в котором Общество просит оставить без рассмотрения обращение от 31.08.2022 б/н (вх. от 01.09.2022 № 8650э) о проведении проверки и привлечении к административной ответственности АО «Омскэлектро». Также в материалах настоящего дела имеется платежное поручение от 06.09.2022 № 6278 на сумму 1 447 355,0 руб. Таким образом, АО «Омскэлектро» произведена оплата поставленного по Договору товара. Вышеуказанное свидетельствует, что имущественный ущерб действиями АО «Омскэлектро» Обществу не причинен.

Оценив характер и обстоятельства совершенного должностным лицом – заместителем коммерческого директора АО «Омскэлектро» <...> административного правонарушения, должностное лицо Омского УФАС России 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, 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – заместителя коммерческого директора акционерного общества «Омскэлектро» <...>, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, и применить к ней меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, в виде *предупреждения* за нарушение Положения № 1352.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель

руководителя
<...>

управления