

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 4-7.32-758/77-18

об административном правонарушении

«07» мая 2018 года г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 06.04.2018, поступившее из Лефортовской межрайонной прокуратуры Юго-Восточного административного округа города Москвы и материалы дела № 4-7.32-758/77-18, возбужденного в отношении должностного лица — руководителя ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» <...> по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в отсутствие <...>, в присутствии представителя Лефортовской межрайонной прокуратуры Юго-Восточного административного округа города Москвы <...>

УСТАНОВИЛ:

Лефортовской межрайонной прокуратурой Юго-Восточного административного округа г. Москвы в период с 22.03.2018 по 26.03.2018 проведена проверка соблюдения должностными лицами ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» требований законодательства о контрактной системе в сфере государственных закупок.

В результате проверки было установлено, что **30.12.2016** между ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» (далее — Заказчик) и ООО «ВАРС» (далее — Подрядчик) по результатам протокола подведения итогов электронного аукциона от 19.12.2016 был заключен государственный контракт № 11/17 на аренду термос-бункера (среди СМП) (далее — Контракт) на сумму 288 500,25 руб.

Срок оказания услуг в соответствии с п. 8 Технического задания: с 01.01.2017 по 31.12.2017.

В соответствии с п. 2.5 Контракта Заказчик оплачивает услуги

Исполнителя на основании надлежаще оформленного и подписанного обеими Сторонами Акта сдачи-приемки оказанных услуг в течение 30 (Тридцати) банковских дней с даты подписания Заказчиком Акта сдачи-приемки оказанных услуг.

Согласно п. 4.2 Контракта не позднее рабочего дня, следующего за днем получения Заказчиком уведомления, указанного в п. 4.1 Контракта, Исполнитель представляет Заказчику комплект отчетной документации, предусмотренной Техническим заданием, и Акт сдачи-приемки работ (услуг), подписанный Исполнителем, в 2 (двух) экземплярах.

В соответствии с п. 4.4 Контракта, Заказчик рассматривает результаты и осуществляет приемку оказанных услуг по настоящему Контракту на предмет соответствия их объема, качества требованиям, изложенным в настоящем Контракте и Техническом задании, и направляет заказным письмом с уведомлением, либо отдает лично Исполнителю подписанный Заказчиком 1 (один) экземпляр Акта сдачи-приемки услуг.

На основании п. 4.7 Контракта, подписанный Заказчиком и Исполнителем Акт сдачи-приемки услуг и предъявленный Исполнителем Заказчику счет на оплату Цены Контракта являются основанием для оплаты Исполнителю оказанных услуг.

Исполнитель оказал услуги по 1 этапу Контракта — 31.01.2017, по 2 этапу Контракта — 28.02.2017, по 3 этапу Контракта — 31.03.2017, что подтверждается представленными в материалы дела соответствующими актами (Акт № 37 от 31.01.2017, Акт № 79 от 28.02.2017, Акт № 137 от 31.03.2017) и выставил счет № 10 от 31.01.2017 на сумму 96 166,75 руб., счет № 30 от 28.02.2017 на сумму 96 166,75 руб., счет № 59 от 31.03.2017 на сумму 96 166,75 руб.

Между тем установлено, что Заказчик произвел оплату исполненных обязательств по Контракту — 23.11.2017. Данный факт подтверждается платежными поручениями от 23.11.2017 № 6535, № 5634, № 5633.

Вместе с тем, согласно п. 2.5 Контракта оплата должна быть произведена в течение 30 (Тридцати) банковских дней с даты подписания Заказчиком Акта сдачи-приемки оказанных услуг. Акт № 37 подписан Заказчиком — 31.01.2017, Акт № 79 подписан Заказчиком 28.02.2017, Акт № 137 подписан Заказчиком 31.03.2017.

Таким образом, подписав вышеуказанные Акты, Заказчик принял результат оказанных Подрядчиком услуг, тем самым возложив на себя обязанность в указанный Контрактом срок (в течение 30 банковских дней) их оплатить.

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе, контракт включает **обязательное условие о порядке и сроках оплаты**

товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В соответствии с ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного **ч. 7 ст. 94** настоящего Федерального закона, **за исключением случая, указанного в ч. 8 ст. 30** настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

В соответствии с ч. 8 ст. 30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта **не более чем в течение пятнадцати рабочих дней** с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

В Извещении об осуществлении закупки от 30.11.2016 Заказчиком установлено, что закупка осуществляется среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Установлено, что ООО «ВАРС» является микропредприятием и состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства с 01.08.2016, что подтверждается выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства. Следовательно, Заказчиком заключен Контракт с субъектом малого предпринимательства.

Таким образом, Заказчик в силу ч. 8 ст. 30 Закона о контрактной системе обязан был оплатить результаты оказанных услуг **не позднее 15 рабочих дней** с даты подписания соответствующих актов сдачи-приемки оказанных услуг.

При таких обстоятельствах Заказчику надлежало произвести оплату по Акту № 37 не позднее 21.02.2017, Акту № 79 не позднее 22.03.2017, по Акту № 137 не позднее 21.04.2017.

В связи с вышеизложенным, согласно постановлению прокуратуры Заказчиком допущено нарушение срока оплаты результатов выполненных работ, установленного п. 2.5 Контракта, ч. 8 ст. 30 Закона о контрактной системе, что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

Согласно ст. 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 ст. 2.4 КоАП РФ:

- под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации;

- лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.29 — 7.32, 7.32.5 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно приказу префекта Префектуры Юго-Восточного административного округа города Москвы от 21.03.2017 <...> назначена на должность руководителя ГБУ «Жилищник района Южнопортовый».

Таким образом, согласно постановлению прокуратуры от 06.04.2018 должностным лицом, ответственным за нарушение ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» законодательства о контрактной системе является руководитель ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» <...>.

Из вышеизложенного следует, что действия должностного лица — руководителя ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» <...>, выразившиеся в нарушении срока оплаты Заказчиком результатов оказанных услуг, образуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом - влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

На рассмотрении дела должностным лицом административного органа было установлено следующее.

Согласно ч. 1 ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

В соответствии с 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.

Как усматривается из материалов дела, административное правонарушение с учетом многоэпизодного характера деяния было совершено 24.04.2017, а ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ введена в действие Федеральным законом от 26.07.2017 № 189-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в части установления административной ответственности должностных лиц заказчика за нарушение срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, на момент совершения административного правонарушения, КоАП РФ не была установлена ответственность за нарушение срока и порядка оплаты услуг по Контракту, в связи с чем, должностное лицо — руководитель ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» <...> не может нести ответственность по ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ за допущенное правонарушение.

При таких обстоятельствах в должностного лица отсутствуют правовые основания для вывода о наличии в действиях < > состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 7.32.5 КоАП РФ.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Таким образом, производство по делу № **4-7.30-758/77-18** об административном правонарушении, возбужденное в отношении должностного лица - руководителя ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» <...> подлежит прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Руководствуясь ст. 23.48, ст. 23.66, 24.5, 28.9, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № **4-7.30-758/77-18** возбужденного в отношении должностного лица – руководителя ГБУ «Жилищник района Южнопортовый» < > в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ 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 <...>