

Являвшейся на момент совершения административного правонарушения директором муниципального общеобразовательного учреждения «Гимназия № 3»

Постановление

по делу об административном правонарушении № 076/04/7.32.5-680/2022

резолютивная часть постановления оглашена 14.10.2022 г. Ярославль

постановление в полном объеме изготовлено 17.10.2022

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) ., рассмотрев протокол по делу об административном правонарушении от 20.09.2022 и материалы дела № 076/04/7.32.5-680/2022, возбужденного в отношении должностного лица, являвшейся на момент совершения административного правонарушения директором муниципального общеобразовательного учреждения «Гимназия № 3»

УСТАНОВИЛ:

Федеральным законом от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Федеральный закон от 02.07.2021 № 360-ФЗ) в отдельные положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ) внесены изменения. В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ закон вступает в силу с 01.01.2022, за исключением положений, для которых настоящей статьей установлены иные сроки вступления их в силу.

Вместе с тем согласно пункту 1 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Соответственно, закупки, извещения о проведении которых размещены в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) до 31.12.2021 (включительно), проводятся по правилам, действовавшим до дня вступления в силу изменений в рамках Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ.

Поскольку извещение № 0371300027817000742 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на выполнение мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем отопления размещено в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 28.12.2017, то при рассмотрении дела об административном правонарушении № 076/04/7.32.5-680/2022, подлежит применению редакция Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», действующая до дня вступления в силу Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ (далее - Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Статьей 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ регламентированы принципы контрактной системы в сфере закупок, в том числе единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

На основании статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

Государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом - графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных пунктом 3 настоящей статьи.

Согласно пункту 8 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под государственным контрактом, муниципальным контрактом понимается гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Пунктом 1 части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, 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, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ требований к их предоставлению.

Из части 13.1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ следует, что 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 частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Согласно части 15 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при заключении контракта в случаях, предусмотренных пунктом 1, пунктами 4 и 5 (за исключением контрактов, заключенных в соответствии с частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), пунктами 8, 15, 20, 21, 23, 26, 28, 29, 40, 41, 44, 45, 46, 51 - 53 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, требования частей 4 - 9, 11 - 13 настоящей статьи заказчиком могут не применяться к указанному контракту. В этих случаях контракт может быть заключен в любой форме, предусмотренной Гражданским кодексом Российской Федерации для совершения сделок.

В соответствии с частью 1 статьи 94 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ исполнение контракта включает в себя комплекс мер, направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и федеральным законом, в том числе оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

В силу обязательств одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услуги, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (пункт 1 статьи 307 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее — ГК РФ).

В соответствии с частью 3 статьи 307 ГК РФ при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий по общему правилу не допускаются (пункт 1 статьи 310 ГК РФ).

02.03.2018 между МОУ «Гимназия № 3» и ООО «ТЭС» заключен контракт № 2702/2018 (контракт от 02.03.2018 № 2702/2018, контракт).

В соответствии с пунктом 2.1 контракта предметом контракта является выполнение комплекса мероприятий, направленных на энергосбережение и повышение энергетической эффективности систем отопления.

Согласно пункту 9.1 контракта расчеты по Контракту осуществляются по завершении каждого отчетного периода (полный календарный месяц, далее – отчетный период) до момента окончания срока его действия согласно пункту 3.1 настоящего Контракта. Оплата по настоящему Контракту производится за счет средств Заказчика путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика на основании подписанного Сторонами Акта о достигнутой экономии тепловой энергии.

Заказчик в течение 3 (трех) календарных дней со дня поступления документов, указанных в пункте 9.2 настоящего Контракта, обязан подписать Акт о достигнутой доле экономии тепловой энергии. При наличии разногласий Заказчик составляет

Акт о наличии разногласий и направляет Подрядчику в течение 1 (одного) календарного дня со дня его составления. Подрядчик обязан рассмотреть данный акт в течение 1 (одного) календарного дня и направить Заказчику результат его рассмотрения. Акт о достигнутой доле экономии тепловой энергии подписывается Заказчиком в течение 1 (одного) календарного дня после урегулирования разногласий. При уклонении Заказчика от подписания Акта о достигнутой доле экономии тепловой энергии и непредставлении им разногласий по Акту в сроки, указанные в настоящем пункте Договора, Акт о достигнутой доле экономии тепловой энергии по истечении сроков заявления разногласий считается признанным сторонами и является основанием для производства расчетов по настоящему Договору (Контракту) (пункт 9.3 контракта).

Согласно пунктам 9.4 – 9.5 контракта в случае возникновения разногласий, неразрешенных путем указанных в пункте 9.3 настоящего Контракта мероприятий, Стороны вправе обратиться к независимой организации (эксперту) – в соответствии с порядком, определенным в разделе 13 настоящего Контракта.

Заказчик обязан перечислить платеж за отчетный период по Контракту в течение 10 (десяти) календарных дней с момента подписания Акта о достигнутой экономии тепловой энергии.

Установлено, что заказчиком и подрядчиком подписаны, в том числе, следующие документы о приемке выполненных работ, с даты составления которых исчисляется срок оплаты выполненных работ:

Акт о достигнутой экономии тепловой энергии	Дата подписания акта заказчиком	Регламентированная дата оплаты выполненных работ	Фактическая дата оплаты выполненных работ
Акт № 37 от 13.10.2021	19.10.2021	29.10.2021	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 38 от 16.11.2021	20.11.2021	30.11.2021	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 39 от 16.12.2021	21.12.2021	10.01.2022	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 40 от 12.01.2022	18.01.2022	28.01.2022	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 41 от 10.02.2022	15.02.2022	25.02.2022	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 42 от 09.03.2022	15.03.2022	25.03.2022	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 43 от 11.04.2022	акт о наличии разногласий от 18.04.2022		
Акт № 44 от			По состоянию на

Акт № 44 от 16.05.2022	20.05.2022	30.05.2022	21.07.2022 информация об оплате отсутствует
Акт № 45 от 09.06.2022	15.06.2022	27.06.2022	По состоянию на 21.07.2022 информация об оплате отсутствует

На основании изложенного, должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком допущено нарушение сроков и порядка оплаты по контракту от 02.03.2018 № 2702/2018 акту № 37 от 13.10.2021; акту № 38 от 16.11.2021, акту № 39 от 16.12.2021, акту № 40 от 12.01.2022, акту № 41 от 10.02.2022, акту № 42 от 09.03.2022, акту № 44 от 16.05.2022, акту № 45 от 09.06.2021.

Частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

Согласно приказу департамента образования мэрии города Ярославля № 02-03/1343 от 03.08.2021 «О продолжении трудовых отношений с » с, директором муниципального общеобразовательного учреждения «Гимназия № 3», продолжены трудовые отношения с 19.08.2021 по 18.08.2022.

В ходе административного расследования были истребованы объяснения у потерпевшего – общества с ограниченной ответственностью «ТеплоЭнергоСервис», ИНН: 7606112298, ОГРН: 1177627005930, адрес: 150040, г. Ярославль, пр-кт Октября, д. 56, офис 303.

Правонарушение совершено 01.11.2021, 01.12.2021, 11.01.2022, 31.01.2022, 28.02.2022, 28.03.2022 по адресу: 150051, г. Ярославль, ул. Саукова, д. 5 в муниципальном общеобразовательном учреждении «Гимназия № 3».

В соответствии с частью 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса (часть 3 статьи 3.4 КоАП РФ).

Согласно определению Конституционного Суда Российской Федерации от 25.06.2019 № 1563-О статья 4.1.1 КоАП РФ, действующая во взаимосвязи с положениями статьи 3.4 КоАП РФ, предусматривает возможность замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением в качестве одного из способов индивидуализации административного наказания, применяемого в отношении особого субъекта административной ответственности - субъектов малого и среднего предпринимательства, а также их работников. По смыслу указанных законоположений такая замена осуществляется, в частности, за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора) при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Исходя из приведенных норм и правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, возможность замены наказания в виде административного штрафа на предупреждение допускается при наличии совокупности всех обстоятельств, указанных в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ. Помимо прочих условий, установленных статьей 4.1.1 КоАП РФ для возможности замены административного штрафа на предупреждение, основополагающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые.

Являвшейся на момент совершения административного правонарушения директором муниципального общеобразовательного учреждения «Гимназия № 3» . правонарушение совершено впервые, обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не имеется.

Санкция части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ не предусматривает назначение наказания в виде «предупреждения». Часть 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ не входит в перечень статей, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, по которым не может быть заменен административный штраф на предупреждение.

Оценив характер и обстоятельства совершенного административного правонарушения, должностное лицо Ярославского 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.

Руководствуясь статьями 3.4 и 4.1.1, частью 1 статьи 7.32.5, статьей 23.66, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ, должностное лицо Ярославского УФАС России .,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь являвшуюся на момент совершения административного правонарушения директором муниципального общеобразовательного учреждения «Гимназия № 3», ИНН, за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, выразившегося в нарушении срока и порядка оплаты выполненных работ по контракту от 02.03.2018 № 2702/2018, к административной ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Постановление вступило в законную силу «___» _____ 2022 года

Дата выдачи постановления «___» _____ 2022 года

Заместитель руководителя –

начальник отдела контроля закупок

Ярославского УФАС России