

Я, (...), рассмотрев постановление (...) о возбуждении дела об административном правонарушении от 08.08.2022 г. и материалы проверки в отношении должностного лица – директора (...), по факту нарушения ч.4 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 №195-ФЗ (далее – КоАП РФ), в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – (...), извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

Сведения о лице, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении:

Фамилия, имя, отчество: (...)

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области в порядке ст. 23.48 КоАП РФ поступило постановление (...) о возбуждении дела об административном правонарушении от 08.08.2022 г. и материалы проверки в отношении должностного лица – директора (...) по ч. 4 ст.7.32.3 КоАП РФ.

Согласно ч.1 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Частью 2 ст. 1 Закона о закупках установлено, что настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок:

а) за счет средств, полученных в качестве дара, в том числе пожертвования (благотворительного пожертвования), по завещанию, грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках, предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию);

МАУ «(...)» отвечает вышеуказанным критериям, поскольку при осуществлении закупок для своих нужд действует на основании Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд МАУ (...), утвержденного протоколом заседания наблюдательного совета (...) (далее Положение о закупках) и за счет средств, указанных в п.п. «а, б» и «в» ч. 2 ст. 2 Закона о закупках.

Прокуратурой района выявлены факты нарушения сроков размещения информации о результатах исполнения договоров, заключенных учреждением.

Частью 2 ст. 4.1 Закона о закупках установлено, что информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Пунктом 25.12 Положения о закупках установлено, что сведения об исполнении договора вносятся в реестр договоров в порядке, предусмотренном нормативными правовыми актами РФ.

В нарушении ч. 2 ст. 4.1 закона о закупках МАУ (...) несвоевременно разместило информацию об исполнении договоров:

- №(...), срок исполнения 27.12.2021 – 30.04.2022, сведения размещены 14.06.2022;

- №(...) срок исполнения договора 01.01.2021 – 31.01.2022, сведения размещены 01.08.2022;

- №(...), срок исполнения договора 01.01.2021 – 31.01.2022, сведения

размещены 01.08.2022.

Распоряжением Комитета (...) «О приеме (...)на должность директора «МАУДО (...)был принят на должность директора МАУ (...)

Согласно п. 3.1 должностной инструкции директоров (...), утвержденных Председателем (...), в должностные обязанности директора входит руководство (...) школой в соответствии с законами и иными нормативно-правовыми актами, уставом образовательного учреждения.

Таким образом, должностным лицом – директором (...)совершено административное правонарушение предусмотренное ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ - нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 6 настоящей статьи.

Согласно постановлению (...)административное правонарушение совершено по месту нахождения (...)Дата совершения правонарушений является:

- по договору №(...) – 10.05.2022;

- по договору №(...)– 14.02.2022;

-по договору №(...)– 14.02.2022.

Постановление о возбуждении дела об административном правонарушении составлено в присутствии директора (...), с которым (...)ознакомлен 08.08.2022.

Должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, приходит к следующему.

Пунктом 1 ч. 2 ст. 1 Закона о закупках устанавливаются общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с ч. 3 ст. 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 ст.4 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках установлено, что заказчики при закупке товаров, работ, услуг в числе прочих, должны руководиться

принципом информативной открытости.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАУ «(...)» утверждено и размещено в единой информационной системе.

Частью 2 ст. 4.1 Закона о закупках установлено, что информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Должностное лицо изучив представление МАУ (...) (вх. 8454 от 12.09.2022) договора установило.

Договор № (...) на выполнение работ заключен МАУ «(...)» с (...) года на работы по (...), на сумму (...) рублей. Срок выполнения работ до 28.02.2022 года.

Акт о приемке выполненных работ №1 составлен 02.02.2022 за отчетный период с 01.02.2022 по 28.02.2022, подписан директором МАУ (...).

В соответствии с актом сверки взаимных расчетов по договору № (...) от 27.12.2021 произведена оплата в размере (...) рублей 11.03.2022 года (платежное поручение (...) от 11.03.2022).

Государственный (муниципальный) контракт (...) заключен МАУ (...) с (...) 11.03.2021 года. Цена контракта (...) с учетом НДС. Срок действия контракта с 01.02.2021 по 31.12.2021 включительно.

В соответствии с актом сверки взаимных расчетов по договору № м от 11.03.2021 произведена оплата на основании платежного поручения (...) от 31.01.2022 года и на 01.02.2022 года задолженность отсутствует.

Договор (...) заключен МАУ (...) с (...)» на поставку (...) Цена договора на 2021 год составляет 102000 рублей.

Дополнительное соглашение к договору (...) заключено 31.01.2021 года, подписано директором МАУ «(...)» 25.02.2022.

Дополнительное соглашение №3 к договору (...) заключено 30.03.2021. Данным дополнительным соглашением установлен срок действия договора (...), действует по 31.12.2021 включительно, а в части оплаты до 21.01.2022.

В соответствии с актом сверки взаимных расчетов по договору № (...) от 10.02.2021 оплата произведена на основании платежного поручения м от 31.01.2022 и на 01.02.2022 задолженность отсутствует.

Должностным лицом установлено, что МАУ (...) информация по исполнению договоров должна быть размещена в ЕИС

- по договору (...) от 27.12.2021 года – срок оплаты 11.03.2022 – информация должна быть размещена до 21.03.2022 (включительно) – согласно ЕИС

информация размещена 14.06.2022 – дата совершения административного правонарушения 22.03.2022;

- по договору (...)от 11.03.2021 - срок оплаты 31.01.2022 – информация должна быть размещена до 10.02.2022 (включительно) – согласно ЕИС информация размещена 01.08.2022 – дата совершения административного правонарушения 11.02.2022;

- по договору (...)от 17.02.2021 - срок оплаты 31.01.2022 – информация должна быть размещена до 10.02.2022 (включительно) – согласно ЕИС информация размещена 01.08.2022 – дата совершения административного правонарушения 11.02.2022.

Однако в постановлении (...)о возбуждении дела об административном правонарушении от 08.08.2022 г. дата совершения административного правонарушения установлена:

- по договору (...)от 27.12.2021 – 10.05.2022;

- по договору (...)от 25.03.2021 – 14.02.2022;

- по договору (...) от 10.02.2021 – 14.02.2022.

Ответственность за нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации о закупке товаров, работ, услуг, размещение которой предусмотрено законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 6 настоящей статьи, предусмотрена ч. 4 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Положения названной статьи КоАП РФ в обеспечение законности при применении мер административного принуждения предполагают не только наличие законных оснований для применения административного взыскания, но и соблюдение установленного законом порядка привлечения лица к административной ответственности.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.2 КоАП РФ о совершении административного правонарушения составляется протокол, за исключением случаев, предусмотренных статьей 28.4, частями 1 и 3 статьи 28.6 названного Кодекса.

В соответствии с ч. 2 ст. 28.4 КоАП РФ о возбуждении дела об

административном правонарушении прокурором выносится постановление, которое должно содержать сведения, предусмотренные статьей 28.2 настоящего Кодекса. Указанное постановление выносится в сроки, установленные статьей 28.5 настоящего Кодекса.

В протоколе об административном правонарушении указываются дата и место его составления, должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол, сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших, если имеются свидетели и потерпевшие, место, время совершения и событие административного правонарушения, статья настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение, объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, иные сведения, необходимые для разрешения дела (ч. 2 ст. 28.2 КоАП РФ).

В силу ч. 4 ст. 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Согласно ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

В случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола (ч. 4.1 ст. 28.2 КоАП РФ).

Толкование положений частей 4, 4.1, 6 статьи 28.2 КоАП РФ в их системной взаимосвязи позволяет прийти к выводу о том, что изменения ранее внесенных в протокол об административном правонарушении, иные процессуальные документы, составленные при возбуждении дела, сведений производятся в присутствии лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении. В его отсутствие такие изменения могут быть внесены в процессуальные акты только при наличии сведений о надлежащем извещении такого лица.

Иное толкование вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях означало бы нарушение прав лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Таким образом, указанными выше нормами лицу, привлекаемому к административной ответственности, обеспечивается правовая возможность для защиты прав и законных интересов и непосредственное участие его при составлении постановления о возбуждении дела об административном правонарушении, иные процессуальные документы, и внесении изменений в такие процессуальные акты. В связи с изложенным, административный орган не вправе в одностороннем порядке самовольно составлять, либо вносить изменения в указанные протоколы.

В соответствии со статьей 26.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела (часть 1).

Эти данные устанавливаются постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключениями эксперта, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами (часть 2 ст. 26.2 КоАП РФ).

Не допускается использование доказательств по делу об административном правонарушении, в том числе результатов проверки, проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) и муниципального контроля, если указанные доказательства получены с нарушением закона (часть 3 ст. 26.2 КоАП РФ).

При таких обстоятельствах, постановление о возбуждении дела об административном правонарушении является недопустимым доказательством, и не может быть использовано должностным лицом при вынесении постановления.

Указанные нарушения требований Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях являются существенными. Учитывая положения пункта 4 части 1 статьи 29.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, названные нарушения не могут быть восполнены при рассмотрении дела об административном

правонарушении.

В силу части 4 статьи 28.2 КоАП РФ физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Исходя из положений статьи 28.2, части 1 статьи 25.1 КоАП РФ, лицу, в отношении которого возбуждено производство по делу об административном правонарушении, должна быть предоставлена возможность реализовать гарантии защиты, знакомиться с протоколом об административном правонарушении, давать объяснения по существу вменяемого административного правонарушения, квалифицированно возражать относительно его существа и обстоятельств, в том числе с представлением доказательств в подтверждение своей позиции.

Несоблюдение требований, предъявляемых статьей 28.2 КоАП РФ к содержанию протокола об административном правонарушении, ненадлежащее указание времени совершения и события состава вменяемого административного правонарушения может повлечь нарушение права на защиту лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, лишить его возможности объективно возражать и представлять соответствующие доказательства по существу правонарушения.

Согласно ст. 28.2 КоАП РФ протокол представляет собой документ, призванный фиксировать несоблюдение норм КоАП РФ, а также все имеющие значение обстоятельства.

При этом необходимо отметить в соответствии с положениями части 2 статьи 28.2 КоАП РФ, должностное лицо при рассмотрении дела об административном правонарушении не вправе выходить за рамки указанного в постановлении дела об административном правонарушении объема совершенного деяния.

Поскольку КоАП РФ определяет точные требования к содержанию протокола об административном правонарушении (п. 2 ст. 28.2), отсутствие или неточное внесение указанных сведений в нее может трактоваться как значительные недочеты протокола, что приведет к признанию протокола недопустимым доказательством 9 п. 4 Постановления пленума ВС РФ от 24.03.2005 N 5).

Из представленных копий договоров, и документов по их исполнению материалов административного дела №056/04/7.32.3-634/2022 следует, что время совершения административного правонарушения, установленное в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении, не соответствует материалам дела об административном правонарушении

№(...)и определено не верно.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 056/04/7.32.3-634/2022, возбужденное в отношении должностного лица - директора (...) по ч. 4 ст.7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях прекратить.