**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09

e-mail: to33@fas.gov.ru

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**о прекращении дела № 033/04/7.32.3-629/2021 об административном**

**правонарушении**

«03» августа 2021 г. г. Владимир

Я, <……>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-629/2021, возбужденного в отношении юридического лица – Муниципального унитарного предприятия города Кольчугино «Коммунальник» (Владимирская область, г. Кольчугино, Ульяновское шоссе, д. 21, ИНН 3306001575, ОГРН 1033300400407), по части 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии представителя МУП г. Кольчугино «Коммунальник» <…….>, в отсутствии представителей Кольчугинской межрайонной прокуратуры, надлежащим образом уведомленной о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

**УСТАНОВИЛА:**

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступило постановление <…….> о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.06.2021, вынесенное в отношении юридического лица МУП г. Кольчугино «Коммунальник», по части 9 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Из названного постановления прокуратуры следует, что Кольчугинской межрайонной прокуратурой проведена проверка соблюдения требований законодательства о закупках в МУП г. Кольчугино «Коммунальник», в ходе которой выявлены факты несвоевременной оплаты обязательств, установленных договором теплоснабжения и ГВС №ТС-1 от 14.01.2020.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, приходит к следующим выводам.

Частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ с 02.01.2021 предусмотрена административная ответственность 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.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В силу пункта 5 части 2 статьи 1 Закона о закупках данный Закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с части 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.

Закупочная деятельность МУП г. Кольчугино «Коммунальник» в 2020 году регламентировалась Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия города Кольчугино «Коммунальник», утвержденным директором МУП г. Кольчугино «Коммунальник» от 28.08.2019 и размещенным в единой информационной системе в сфере закупок 29.08.2019 . С ноября 2020 года по июнь 2021 года – Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия города Кольчугино «Коммунальник», утвержденным директором МУП г. Кольчугино «Коммунальник» от 09.11.2020, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок 12.11.2020.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В части 3.2 статьи 3 Закона о закупках указано, что неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Пункты 4.1 и 4.2 раздела 14 Положения о закупке устанавливают, что закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется Заказчиком в случаях, если поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 года № 147-ФЗ «О естественных монополиях», а также осуществляется оказание услуг водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения, обращения с твердыми коммунальными отходами, газоснабжения, подключение (присоединение) к сетям инженерно- технического обеспечения по регулируемым тарифам.

В соответствии с пунктом 3 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. Таковые особенности регламентированы Положением об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Постановление №1352).

В соответствии с пунктом 4 Постановления № 1352 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 стати 3 Закона о закупках, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 4 Постановления № 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.

При этом пунктом 2 Постановления № 1352 обозначен круг юридических лиц, на которых данное Постановление распространяется, т.е. фактически указаны те заказчики, которые обязаны осуществлять закупки с учетом требовании данного постановления в том числе у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 14(3) Постановления №1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Представленным МУП г. Кольчугино «Коммунальник» отчетом о финансовых результатах установлено, что его выручка за 2019 год составляет 144 989 тыс. рублей, за 2020 год – 147 244 тыс. рублей, таким образом, МУП не отнесено к перечню лиц, указанному в пункте 2 Постановления №1352.

Следовательно, у МУП г. Кольчугино «Коммунальник» отсутствует обязанность соблюдать установленный Постановлением № 1352 срок оплаты товаров, работ, услуг по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам

закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Кроме того, заключение МУП г. Кольчугино «Коммунальник» договора теплоснабжения и ГВС №ТС-1 от 14.01.2020 является закупкой у единственного поставщика. Хозяйствующий субъект – ООО «Технология Тепла» участвовал в закупке на общих (единых) условиях. Условие о принадлежности участников закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства, относящихся к таковым в соответствии с требованиями ФЗ от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» при заключении договора отсутствовало.

Декларирование участником своей принадлежности к субъектам малого предпринимательства не является основанием для оплаты выполненных работ в сроки, установленные в пункте 14.3 Постановления № 1352. Данные выводы согласуются с позицией Верховного суда (определение от 30 апреля 2020 № 307-ЭС20-5708 по делу А56-167042/2018), Арбитражного суда Волго-Вятского округа (дело № А11-7390/2017), Арбитражного суда Северо-Западного округа (дело № А56-167042/2018).

Правовые основы экономических отношений, возникающих в связи с производством, передачей, потреблением тепловой энергии, тепловой мощности, теплоносителя с использованием систем теплоснабжения, права и обязанности потребителей тепловой энергии, теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций регулируются Федеральным законом от 27.07.2010 3190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении), а также Правилами организации теплоснабжения в Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2012 № 808 (далее – Правила №808).

В соответствии с пунктом 1 статьи 15 Закона о теплоснабжении потребители тепловой энергии приобретают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель у теплоснабжающей организации по договору теплоснабжения.

Правилами №808 установлен особый порядок расчетов по договору теплоснабжения, а также ответственность за несвоевременное исполнение обязательств по оплате тепловой энергии и теплоносителя.

Так, пунктом 33 Правил №808 предусмотрено, что потребители оплачивают тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель в указанном в данном пункте порядке, если иное не установлено договором теплоснабжения.

Согласно статьи 9.1. статьи 15 Закона о теплоснабжении потребитель тепловой энергии, несвоевременно и (или) не полностью оплативший тепловую энергию (мощность) и (или) теплоноситель по договору теплоснабжения, обязан уплатить единой теплоснабжающей организации (теплоснабжающей организации) пени в размере одной стотридцатой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день фактической оплаты, от не выплаченной в срок суммы за каждый день просрочки начиная со следующего дня после дня наступления установленного срока оплаты по день фактической оплаты.

При этом положения Закона о теплоснабжении носят специальный характер по отношению к Закону о закупках, поскольку последний не учитывает специфику

отношений в сфере теплоснабжения, конкретные особенности исполнения договоров в данной сфере.

Таким образом, при заключении договора теплоснабжения и горячего водоснабжения МУП г. Кольчугино «Коммунальник» обязано руководствоваться нормами Закона о теплоснабжении и Правилами №808. При этом МУП г. Кольчугино «Коммунальник» несет ответственность за нарушение срока оплаты тепловой энергии и теплоносителя в соответствии с разделом 6 договора и статьей 9.1. статьи 15 Закона о теплоснабжении.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно статье 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу статьи 26.11 КоАП РФ судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

В соответствии со статьей 28.9 КоАП РФ должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 настоящего Кодекса.

Подпунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ предусмотрено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения.

В связи с тем, что в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-629/2021 установлено, что отсутствует событие административного правонарушения и, как следствие, в действиях МУП г. Кольчугино «Коммунальник» отсутствует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, на основании пункта 1 статьи 24.5 КоАП дело об административном правонарушении подлежит прекращению.

На основании изложенного, и руководствуясь статьями 1.5, 1.7, 24.5, 23.48, 28.9, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛА:**

Дело об административном правонарушении № 033/04/7.32.3-629/2021 в отношении

юридического лица – Муниципального унитарного предприятия города Кольчугино «Коммунальник» (Владимирская область, г. Кольчугино, Ульяновское шоссе, д. 21, ИНН 3306001575, ОГРН 1033300400407), прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.