

## Постановление № 98

о прекращении производства по делу № 045/04/7.32.3-93/2021

об административном правонарушении

14 октября 2021 г. г. Курган

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области <...>, рассмотрев постановление, вынесенное 05.07.2021 г. заместителем Шадринского межрайонного прокурора младшим советником юстиции <...>, и материалы дела № 045/04/7.32.3-93/2021 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>

### **УСТАНОВИЛ:**

Дело об административном правонарушении № 045/04/7.32.3-93/2021 рассмотрено в присутствии должностного лица – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...> и в отсутствие представителя Шадринской межрайонной прокуратуры

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ обстоятельства дела об административном правонарушении № 045/04/7.32.3-93/2021, а также представленные в материалы настоящего дела документы, должностное лицо Курганского УФАС России, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, приходит к следующим выводам.

Шадринской межрайонной прокуратурой в период с 21.06.2021 г. по 29.06.2021 г. проведена проверка деятельности муниципального предприятия «Водоканал» (далее – МП «Водоканал»), (ИНН: 4502000763, ОГРН: 10245001204595, адрес регистрации: Курганская область, г. Шадринск, ул. Луначарского, д. 42), на соблюдение законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 2 и пунктом 2 части 8 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Пункт 5 части 2 статьи 1 Закона о закупках устанавливает общие принципы закупки

товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями 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 закупок.

Из пункта 1.3.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг для собственных нужд МП «Водоканал», утвержденного директором предприятия 18.11.2019 г. (далее – Положение) следует, что при осуществлении закупок данное предприятие руководствуется Федеральным законом № 223-ФЗ, иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также настоящим Положением.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц МП «Водоканал» является муниципальным предприятием.

В силу статьи 307 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Проверкой установлено, что 05.04.2021 г. между МП «Водоканал» и ООО «УРАЛБУРСТРОЙ» в порядке, установленном статьей 3.6 Закона о закупках, заключен договор № 039 на выполнение аварийно-восстановительных работ на водопроводной сети по ул. Комсомольская, 7 в г. Шадринск (далее - Договор).

Цена Договора - 70 000 руб. 00 коп.

Пунктом 3.2 Договора предусмотрено, что расчет за выполненные объемы работ производится заказчиком по факту выполнения работ в течение 30 календарных дней с момента подписания акта выполненных работ.

Работы выполнены 06.04.2021 г., соответственно, расчет с поставщиком должен быть произведен не позднее 06.05.2021 г.

Оплата поставленного товара по указанному договору произведена МП «Водоканал» по истечении установленного срока, а именно 22.06.2021 г.

Таким образом, срок оплаты товара нарушен МП «Водоканал» более чем на 1 месяц.

При этом, согласно выписке операций по лицевому счету МП «Водоканал» в период с 06.04.2021 по 06.05.2021 г. денежные средства у предприятия имелись.

Из вышеизложенного следует, что в действиях должностного лица МП «Водоканал» усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ – 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.

Должностным лицом Курганского УФАС России, осуществляющим производство по делу об административном правонарушении установлено, что МП «Водоканал» оплата по Договору за выполненные работы осуществлена с нарушением пункта 3.2 Договора, а именно – оплата произведена в срок, превышающий 30 календарных дней с момента подписания Акта выполненных работ, что указывает на наличие в действиях МП «Водоканал» события административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Из части 1 статьи 1 Закона о закупках следует, что 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 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что заказчики, при закупке товаров, работ, услуг руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Статьей 3.6 Закона о закупках установлено, что порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 2.1 Устава Муниципального предприятия муниципального образования город Шадринск «Водоканал» (далее – Устав), предприятие является юридическим лицом, может иметь гражданские права, соответствующие предмету и целям деятельности предприятия.

Из пункта 3.2 Устава следует, что предметом деятельности предприятия является обеспечение водой питьевого качества и отведение сточной жидкости.

Порядок проведения процедур, порядок выбора лучших предложений и определения победителей, порядок оформления принимаемых решений, порядок заключения и исполнения договоров с целью обеспечения эффективной закупочной деятельности МП «Водоканал» определяет Положение о закупках

товаров, работ, услуг для собственных нужд МП «Водоканал», утвержденное директором МП «Водоканал» 18.11.2019 г. (далее – Положение).

Положение обязательно для применения при проведении закупки товаров, работ, услуг для нужд МП «Водоканал» за исключением случаев, в которых федеральным законодательством установлен иной порядок осуществления закупок (пункт 1.1 Положения).

Из пункта 1.3.1 Положения следует, что при осуществлении закупок Заказчик, организатор закупки руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», иными федеральными законами и нормативными правовыми актами РФ, а также настоящим Положением.

Согласно пункту 15.1.2 Положения, прямые закупки вследствие наступления чрезвычайных обстоятельств (либо их предотвращения) или непреодолимой силы осуществляются только в случае, если возникла срочная необходимость в определенных товарах, работах, услугах, в связи с чем применение иных процедур неприемлемо.

Под чрезвычайными обстоятельствами понимаются любые обстоятельства, которые создают или могут создать явную и значительную опасность для жизни и здоровья людей, состояния окружающей среды либо имущественных интересов Заказчика.

В соответствии с пунктом 19 Перечня закупок, являющегося приложением к Положению, Заказчик имеет право не формировать извещение о проведении закупки в Единой информационной системе, относящихся к «Малым закупкам», информация о которых размещается в ежемесячной отчетности МП «Водоканал» в случае закупки определенных товаров, работ, услуг на сумму не превышающую 100 000 руб. (а с 01.07.2019 г. – 300 000 руб.), при возникновении дополнительных объемов работ в целях предотвращения аварии (в случае, когда сотрудники Заказчика осуществляют техническое обслуживание (текущий ремонт) на объектах Заказчика или на объектах, предоставленных во владение и пользование по договорам аренды и эксплуатации таких объектов, и применение иных способов закупки нецелесообразно в связи с затратой времени.

05.04.2021 г. между МП «Водоканал» и ООО «УРАЛБУРСТРОЙ», в соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках, заключен договор № 039.

Согласно пункту 1.1 Договора, Подрядчик обязуется выполнить по заданию Заказчика аварийно-восстановительные работы на водопроводной сети по ул. Комсомольская, д. 7.

В соответствии с пунктом 2.1 Договора, Заказчик уплачивает Подрядчику за выполненную работу 70 000 руб. 00 коп., в том числе НДС 20% - 11 666 руб. 67 коп.

Из пункта 3.2 Договора следует, что расчет за выполненные объемы работ производится Заказчиком по факту выполнения работ в течении 30 календарных дней с момента подписания акта выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), на основании представленных Подрядчиком финансовых документов.

Акт о приемке выполненных работ (форма КС-2) и справка о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) были подписаны Заказчиком и Подрядчиком 06.04.2021 г.

Следовательно, Заказчик должен был осуществить расчет за выполненные объемы работ в срок до 06.05.2021 г.

Вместе с тем, оплата по Договору была выполнена МП «Водоканал» только 22.06.2021 г., что подтверждается платежным поручением № 403.

Таким образом, МП «Водоканала» осуществлена оплата за выполненную работу с нарушением пункта 3.2 Договора, а именно – оплата произведена в срок, превышающий 30 календарных дней с момента подписания акта выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3).

Согласно части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, 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, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до ста тысяч рублей.

Статья 2.4 КоАП РФ гласит, что ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Пункт 6.2 Устава гласит, что единоличным исполнительным органом МП «Водоканал», отвечающим за деятельность предприятия, является директор.

21.06.2018 г. между <...> и заместителем главы Администрации города Шадринска, руководителем Комитета по строительству и архитектуре <...>, заключен трудовой договор, согласно которому <...> назначается на должность руководителя (директора) муниципального предприятия муниципального образования - город Шадринск «Водоканал».

В соответствии с пунктом 2.2.1 трудового договора от 21.06.2018 г., в обязанности <...>, как директора МП «Водоканал», входит своевременное и качественное выполнение производственных задач, программ развития, договорных и иных обязательств, принятых муниципальным предприятием.

Согласно разделу 3 должностной инструкции директора МП «Водоканал», <...> осуществляет управление муниципальным предприятием, организует его производственную, хозяйственную, финансовую, социальную и иную деятельность предприятия, неся всю полноту ответственности за последствия принимаемых решений, сохранность и эффективное использование имущества предприятия, а также финансово-хозяйственные результаты его деятельности.

Следовательно, субъектом правонарушения является должностное лицо – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>

Место совершения правонарушения: Курганская область, г. Шадринск, ул. Луначарского, д. 42.

Временем совершения правонарушения является 07.05.2021 г.

В соответствии с вышеизложенным, в действиях должностного лица – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>, усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение законодательства в сфере приватизации государственного имущества, на момент рассмотрения дела об административном правонарушении № 045/04/7.32.3-93/2021 не истек, истекает 07.05.2022 г.

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

Согласно части 2 статьи 2.2. КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Объект административного правонарушения – отношения, охраняемые законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Субъект административного правонарушения – должностное лицо – директор муниципального предприятия «Водоканал» <...> который в период с 06.04.2021 г. по 06.05.2021 г., находясь на рабочем месте, по адресу: Курганская область, г. Шадринск, ул. Луначарского, д. 42, не осуществил расчет за выполненные объемы работ по договору № 039 от 05.04.2021 г. с ООО «УРАЛБУРСТРОЙ».

Субъективной стороной правонарушения, совершенного <...> является вина в форме неосторожности.

Объективная сторона правонарушения выражается в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации сроков оплаты товаров, работ, услуг по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого или среднего предпринимательства.

Вина <...> в совершении административного правонарушения подтверждена материалами дела и состоит в том, что у него имелась возможность для соблюдения требований действующего законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность

(ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ), в результате рассмотрения дела об административном правонарушении, не установлено.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении № 045/04/7.32.3-93/2021 не установлены (статья 24.5 КоАП РФ).

Из пояснений <...> следует, что несвоевременная оплата по Договору возникла в связи с недостаточностью денежных средств у предприятия, так как имеющиеся денежные средства перечислялись в счет оплаты заработной платы, налогов и страховых взносов.

Также, <...> пояснил, что денежные средства на оплату работ по договору № 039 от 05.04.2021 г. не были включены в план-график и план закупки предприятия, так как данный договор был заключен в связи с возникновением аварии на водопроводе по ул. Комсомольская, д. 7 в г. Шадринске.

Кроме того, из пояснений <...> следует, что оплата по договору № 039 от 05.04.2021 г. осуществлена 22.06.2021 г. в полном объеме, что подтверждается платежным поручением № 403, каких-либо претензий со стороны ООО «УРАЛБУРСТРОЙ» по поводу оплаты по вышеуказанному договору в адрес МП «Водоканал» не поступало.

Директор МП «Водоканал» <...> в пояснении от 22.08.2021 г., просил применить статью 2.9. КоАП РФ.

Рассматривая дело об административном правонарушении, полагаю возможным признать противоправное деяние, совершенное директором муниципального предприятия «Водоканал» <...>, малозначительным на основании следующего.

Согласно статье 2.9. КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания (п.

18).

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Противоправные действия директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>, не затронули охраняемые законом общественные отношения.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства, прихожу к выводу о наличии оснований для признания малозначительным правонарушения, совершенного директором МП «Водоканал» <...>, и освобождения его от административной ответственности, предусмотренной частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ на основании статьи 2.9 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23.83, 29.9, 29.10 КоАП РФ, учитывая характер совершенного правонарушения, степень вины правонарушителя, обстоятельства дела,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

2. Производство по делу об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора муниципального предприятия «Водоканал» <...>, прекратить в связи с его малозначительностью.

3. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить должностному лицу – директору муниципального предприятия «Водоканал» <...> устное замечание.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 КоАП РФ.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана 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, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано