

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении

г. Омск
Дело №

14.03.2023
145/2023

055/04/7.32.3-

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.83 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев постановление прокурора Горьковского района Омской области о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.01.2023 в отношении должностного лица – директора муниципального предприятия Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области «Т» (далее – МП «Т», Предприятие, Заказчик) <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ,

в присутствии должностного лица – директора МП «Т» <...>, действующего на основании распоряжения главы Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области от 01.09.2020 № 71-р,

в отсутствие представителя прокуратуры Горьковского района Омской области, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (почтовое уведомление № <...>),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Горьковского района Омской области (далее – Прокуратура) проведена проверка соблюдения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в деятельности Предприятия.

В силу статей 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с

условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

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

Согласно пункту 2 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. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждено положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение № 1352).

Пунктом 14(3) Положения № 1352 установлено, что при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения № 1352 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 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения № 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, в том числе участниками которых являются любые лица, указанные в

части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 5.3 статьи 3 Закона о закупках срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

Прокуратурой установлено, что 13.07.2022 между МП «Т» и ООО «ТК «С» (далее – ООО «ТК «С», Поставщик) по результатам проведенного запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку каменного угля для нужд МП «Т» (извещение № 32211513532 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, извещение № 21781 размещено на сайте www.ea.omskzakaz.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») заключен договор № б/н на поставку угля (далее – договор от 13.07.2022).

Согласно пункту 1.1 договора от 13.07.2022 Поставщик обязуется поставить Заказчику уголь каменный, в количестве и в соответствии с техническими характеристиками согласно спецификации (приложение № 1 к договору), являющейся неотъемлемой частью договора, а Заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях договора.

В соответствии с пунктом 2.1 договора от 13.07.2022 цена договора составляет 3 713 000,0 руб., НДС не облагается.

Оплата товара производится Заказчиком путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в течение 7 дней со дня подписания сторонами товарной накладной на основании выставленного Поставщиком счета-фактуры (счета) (пункт 2.3 договора от 13.07.2022).

Согласно универсальным передаточным документам от 05.08.2022 № 84 (подписано Предприятием 15.09.2022), 14.09.2022 № 127 (подписано Предприятием 15.09.2022), от 27.09.2022 № 138 (подписано Предприятием 28.09.2022), от 18.10.2022 № 154, от 31.10.2022 № 162 (подписано Предприятием 01.11.2022) ООО «ТК «С» поставило МП «Т» уголь каменный на общую сумму 3 713 000,0 руб.

В силу пункта 14(3) Положения № 1352 крайним днём оплаты поставленного товара в соответствии с вышеуказанными документами соответственно являлось: 26.09.2022, 07.10.2022, 27.10.2022, 11.11.2022.

Вместе с тем, в установленный пунктом 14(3) Положения № 1352 срок МП «Т» расчет за поставленный по договору от 13.07.2022 товар не произведен.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «ТК «С» (ИНН <...>) является микропредприятием с 10.09.2018.

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, частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность.

По факту данного административного правонарушения прокурором Горьковского района Омской области вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, в отношении должностного лица – директора МП «Т» <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление прокурора Горьковского района Омской области было направлено в Омское УФАС России для рассмотрения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора МП «Т» <...>.

Заместителем руководителя Омского УФАС России вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 09.02.2023 № 055/04/7.32.3-145/2023.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 21.02.2023 должностным лицом Омского УФАС России установлена необходимость дополнительного выяснения обстоятельств по делу и получения МП «Т» дополнительных документов, необходимых для объективного рассмотрения настоящего дела.

Заместителем руководителя Омского УФАС России 21.02.2023 вынесено определение о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении и о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-145/2023.

При рассмотрении дела об административном правонарушении 14.03.2023 имеющиеся в деле материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, *виновное действие (бездействие)* физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов

Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 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 указанной статье под должностным лицом следует понимать лицо, совершившее административное правонарушение, в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководителей и других работников организаций.

Согласно распоряжению главы Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области от 01.09.2020 № 71-р <...> принят на работу в МП «Т» на должность директора с 01.09.2020.

В соответствии с пунктом 2.1 трудового договора № ТД-3 от 01.09.2020, заключенного между Администрацией Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области и <...>, руководитель является единоличным исполнительным органом Предприятия и самостоятельно решает все вопросы деятельности Предприятия, если иной порядок их решения не установлен действующим законодательством.

Пунктами 2.2.1, 2.2.2, 2.2.3 трудового договора № ТД-3 от 01.09.2020 руководитель вправе действовать без доверенности от имени Предприятия, представлять его интересы на территории Российской Федерации и за ее пределами. Совершать сделки от имени Предприятия в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и муниципальными нормативными правовыми актами главы Горьковского муниципального района Омской области. Заключать и расторгать договоры.

В силу пунктов 2.3.3, 2.3.5 трудового договора № ТД-3 от 01.09.2020 руководитель обязан при исполнении своих должностных обязанностей руководствоваться законодательством Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами главы Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области, уставом Предприятия и трудовым договором, обеспечивать надлежащее выполнение договоров и обязательств Предприятия.

Предприятие осуществляет деятельность на основании Устава МП «Т», утвержденного постановлением главы Горьковского городского поселения Горьковского муниципального района Омской области от 18.08.2020 № 75 (далее – Устав).

В соответствии с пунктами 7.3, 7.4, 7.5 Устава руководитель действует от имени Предприятия без доверенности и представляет его интересы на территории Горьковского муниципального района и за его пределами. Руководитель Предприятия осуществляет свою деятельность на основании и

в соответствии с условиями заключенного с ним трудового договора. Руководитель Предприятия при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах Предприятия добросовестно и разумно.

Таким образом, <...> является должностным лицом в понятии статьи 2.4 КоАП РФ.

Из письменных объяснений <...>, представленных в материалы дела, следует, что между МП «Т» и ООО «ТК «С» был заключен договор на поставку угля. Оплата по указанному договору не произведена, в связи с наложением ареста на расчетный счет Предприятия, как только появится возможность, оплата перед ООО «ТК «С» будет произведена в полном объеме.

МП «Т<...>» в материалы дела об административном правонарушении представлены документы (вх. от 22.02.2022 № 1723/23, от 06.03.2023 № 1996-ЭП/23) из которых следует, что Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Омской области вынесены решения № 5936 от 01.09.2022, № 6056 от 07.09.2022, № 6448 от 05.10.2022, № 2974 от 13.10.2022, № 7269 от 23.11.2022, № 7371 от 14.12.2022, № 7628 от 21.12.2022 о взыскании налога, сбора, страховых взносов, пени, штрафа, процентов за счет денежных средств (драгоценных металлов) на счета налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента, банка, иного лица) в банках, а также электронных денежных средств.

Также Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Омской области вынесены решения № 24923 от 15.09.2022, № 25089 от 21.09.2022 о приостановлении операций по счетам налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента) в банке, а также переводов электронных денежных средств, согласно которым все расходные операции в банке Омское отделение № 8634 ПАО «С», БИК <...> по счетам: расчетный (текущий) <...>, ИНН/КПП <...>/<...> приостановлены, за исключением платежей, очередность исполнения которых в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации предшествует исполнению обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, а также операций по списанию денежных средств в счет уплаты налогов (авансовых платежей), сборов, страховых взносов, соответствующих пени и штрафов по их перечислению в бюджетную систему Российской Федерации.

Решениями Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 7 по Омской области от 27.09.2022 №№ 10005, 10006 об отмене приостановления операций по счетам налогоплательщика (плательщика сбора, плательщика страховых взносов, налогового агента) в банке, а также переводов электронных денежных средств вышеуказанные решения о приостановлении операций по счетам налогоплательщика отменены.

Вместе с тем, Горьковским районным отделением судебных приставов

Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области вынесены постановления об обращении взыскания на денежные средства должника, находящиеся в банке или иной кредитной организации, от 12.09.2022 (на сумму 10 000 руб.), от 05.10.2022 (на сумму 10 000 руб.), от 07.10.2022 (на сумму 2 272 875,39 руб.), от 14.10.2022 (на сумму 1 887 340,46 руб.) из содержания указанных постановлений следует, что на денежные средства должника (МП «Т»), находящиеся на счете № <...> в банке: Сибирский банк ПАО «С» обращено взыскание. Согласно указанным постановлениям банк, осуществляющий обслуживание счета, обязан производить перечисление денежных средств, если имеющихся на счете должника денежных средств недостаточно для исполнения требований, то необходимо перечислить имеющиеся средства и продолжить дальнейшее исполнение по мере поступления денежных средств на счет до исполнения требований в полном объеме.

Также Горьковским районным отделением судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области 22.11.2022 вынесено постановление об ограничении проведения расходных операций по кассе, согласно которому обращено взыскание на наличные денежные средства, поступающие в кассу.

Постановлением Горьковского районного отделения судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области от 16.01.2023 отменены меры по обращению взыскания на денежные средства МП «Т», находящиеся на счете № <...> в банке: Сибирский банк ПАО «С», наложенные постановлением от 14.10.2022.

В соответствии с платежными поручениями № 40 от 31.01.2023, № 44 от 02.02.2023, № 52 от 09.02.2023, № 61 от 13.02.2023, № 69 от 14.02.2023, № 77 от 17.02.2023 Предприятием частично произведена оплата поставленного по договору от 13.07.2022 товара на общую сумму 2 000 000,0 руб.

Административное дело № 055/04/7.32.3-145/2023 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

Должностное лицо Омского УФАС России, рассмотрев материалы настоящего дела, сделало следующие выводы.

Согласно части 1 статьи 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежат следующие обстоятельства:

- 1) наличие события административного правонарушения;
- 2) лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые КоАП РФ или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность;
- 3) виновность лица в совершении административного правонарушения;

- 4) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением;
- 6) обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении;
- 7) иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

Для наступления административной ответственности следует доказать наличие совершенного административного правонарушения, в связи с чем, необходимо установить совокупность установленных законодательством объективных и субъективных признаков, характеризующих действие (бездействие) как административное правонарушение, то есть состав правонарушения. Отсутствие хотя бы одного из элементов означает отсутствие состава в целом. Наличие всех элементов состава административного правонарушения: объекта, объективной стороны, субъекта, субъективной стороны, позволяет говорить о наличии административного правонарушения.

Лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица (части 1, 4 статьи 1.5 КоАП РФ).

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что 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.

Должностным лицом Омского УФАС России установлено, что Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Омской области вынесены решения № 24923 от 15.09.2022, № 25089 от 21.09.2022 о приостановлении операций по счетам МП «Т». Указанный запрет был снят 27.09.2022 (решения Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Омской области №№ 10005, 10006).

Кроме того, Горьковским районным отделением судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области вынесены постановления от 12.09.2022, от 05.10.2022, от 07.10.2022, от 14.10.2022 об обращении взыскания на денежные средства МП «Т», находящиеся на счете № <...> в банке:

Сибирский банк ПАО «С».

22.11.2022 Горьковским районным отделением судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области также вынесено постановление об ограничении проведения расходных операций по кассе, согласно которому обращено взыскание на наличные денежные средства, поступающие в кассу.

При этом только 16.01.2023 постановлением Горьковского районного отделения судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Омской области отменены меры по обращению взыскания на денежные средства Предприятия, находящиеся на счете № <...> в банке: Сибирский банк ПАО «С», наложенные постановлением от 14.10.2022.

С учетом изложенного, должностное лицо Омского УФАС России приходит к выводу, что у Предприятия не имелось реальной возможности исполнить взятое на себя обязательство по оплате поставленного по договору от 13.07.2022 товара в период с 15.09.2022 по 16.01.2023, что свидетельствует об отсутствии в деянии должностного лица МП «Т» <...> состава вменяемого правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, а именно его субъективной стороны (вины).

В силу пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

При таких обстоятельствах производство по делу об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-145/2023 в отношении должностного лица – директора МП «Т» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В силу части 1 статьи 28.9 КоАП РФ, при наличии хотя бы одного из обстоятельств, перечисленных в статье 24.5 КоАП РФ, должностное лицо, в производстве которого находится дело об административном правонарушении, выносит постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23.83, пунктом 2 части 1 статьи 24.5, пунктом 2 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Производство по делу об административном правонарушении № 055/04/7.32.3-145/2023, возбужденному в отношении должностного лица – директора муниципального предприятия Горьковского городского

поселения Горьковского муниципального района Омской области «Т» <...> по части 9 статьи 7.32.3 КоАП РФ, **прекратить**.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 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. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

Заместитель

руководителя
<...>

управления