

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 012/04/7.32.5-1000/2021

03 декабря 2021 года
Йошкар-Ола

г.

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <.....>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении директора МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» <.....>) по факту наличия нарушений порядка (сроков) оплаты по исполненному муниципальному контракту с реестровым номером 3120200136920000001 от 31.01.2020, заключенному с ПАО «ТНС ЭНЕРГО МАРИЙ ЭЛ» в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32.5 Кодекса об административном правонарушении Российской Федерации (далее — КоАП РФ), в присутствии <.....>.,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 3 статьи 25.2 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием потерпевшего. В его отсутствие дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении потерпевшего о месте и времени рассмотрения дела и если от потерпевшего не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

На рассмотрение настоящего дела представитель ПАО «ТНС Энерго Марий Эл» не явился. Извещен в установленном порядке. Ходатайств об отложении рассмотрения дела не заявлялось.

Учитывая данные обстоятельства, считаю возможным рассмотреть дело в

его отсутствие.

09.11.2021 специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России Р.Р. Смирновой был составлен протокол об административном правонарушении № 012/04/7.32.5-1000/2021 в отношении директора МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» <.....> по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

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, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом.

В соответствии со статьей 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают, в частности из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.

Согласно статье 768 ГК РФ к отношениям по государственным или муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной ГК РФ, применяется закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд.

Частью 1 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом о контрактной системе, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

В силу требований статьи 309 ГК РФ 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.

Таким образом, на заказчика законом возлагается обязанность своевременно и в полном объеме исполнять принятые по контракту обязательства, в том числе своевременно производить исполнителю (подрядчику) оплату поставленных товаров, оказанных услуг, выполненных работ.

Так, Горномарийской межрайонной прокуратурой направлены материалы проверки в отношении МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» (вх. № 8678 от 15.09.2021) для принятия решения о наличии (отсутствии) в действиях должностных лиц учреждения признаков административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

По окончании проверки установлено следующее.

В соответствии с частью 13.1 статьи 34 Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) 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.

Из положений части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе следует, что в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с п. 3 ст. 30 указанного закона, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного п. 7 ст. 94 указанного закона.

Согласно частью 1 статьи 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путём взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об

отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Из материалов дела следует, что 31.01.2020 между МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» и ПАО «ТНС ЭНЕРГО МАРИЙ ЭЛ» был заключен муниципальный контракт с реестровым номером 3120200136920000001 на поставку электрической энергии.

Срок выполнения контракта согласно дополнительному соглашению от 24.11.2020 продлен до 31.12.2020.

Дополнительным соглашением от 03.03.2021 цена настоящего контракта стала составлять 510 362, 57 рублей.

В силу пункта 4.5 Контракта расчетным периодом для осуществления расчетов за потребляемую электрическую энергию (мощность) является один календарный месяц.

Стоимость объема покупки электрической энергии (мощности) в месяце, за который осуществляется оплата, за вычетом средств, внесенных Потребителем в качестве оплаты электрической энергии (мощности) в течение этого месяца, оплачивается до 18-го числа месяца, следующего за месяцем, за который осуществляется оплата.

Датой оплаты считается дата поступления денежных средств на расчетный счет поставщика.

Так, последние акты выполненных работ датируются 30.10.2020 (отправлено и утверждено 12.11.2020), 30.11.2020 (отправлено и утверждено 11.12.2020), 31.12.2020 (отправлено и утверждено 13.01.2021).

В связи с чем, указанные работы должны быть оплачены 18.11.2020, 18.12.2020, 18.01.2021 соответственно.

Вместе с тем оплата всех выполненных услуг по Контракту произведена в 2021 году, что подтверждается платежными поручениями (№ 457746 от 01.04.2021, № 681419 и № 681420 от 28.04.2021, № 219038 от 22.06.2021, № 257077 от 25.06.2021).

Заявка на оплату исполненного ПАО «ТНС ЭНЕРГО МАРИЙ ЭЛ» контракта была подана МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» 22.01.2021 (исх. № 3/2).

Причем согласно письменным пояснениям МУ «Отдел образования администрации Горномарийского муниципального района» (исх. № 117 от 29.10.2021) заявок от МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная

школа» на оплату электроэнергии в 2020-2021 годах не поступало.

В соответствии с частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, установлена административная ответственность за нарушение должностным лицом заказчика срока и порядка оплаты товаров (работ, услуг) при осуществлении закупок для обеспечения государственных и нужд, в том числе неисполнение обязанности по обеспечению авансирования, предусмотренного государственным контрактом.

Согласно части 1 статьи 25.2 КоАП РФ потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред.

Следовательно, ПАО «ТНС ЭНЕРГО МАРИЙ ЭЛ» является потерпевшим по данному делу, в соответствии с пояснениями которого действия (бездействие) должностных лиц МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» в части нарушения сроков и порядка оплаты потребленной электроэнергии привели к нарушению законных прав и интересов поставщика.

Таким образом, действия (бездействие) МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» по несвоевременной оплате предусмотренных контрактом обязательств подпадает под состав административного правонарушения по части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Временем совершения правонарушения является: 19.12.2020, 19.01.2021 (даты истечения сроков для оплаты по заключенному контракту).

Местом совершения административного правонарушения является: Республика Марий Эл, Горномарийский район, с. Емелево, ул. Емелево, д. 29 А (адрес места исполнения А.В. <.....>ым служебных обязанностей).

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 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.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Приказом № 55-лс от 09.08.2018 А.В. <.....> назначен на должность директора МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа».

Согласно пункту 2.9 должностной инструкции от 24.04.2017 директор в пределах своих полномочий распоряжается бюджетными средствами, обеспечивает результативность и эффективность их использования.

Таким образом, А.В. <.....>, являясь должностным лицом заказчика - МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа», нарушил сроки оплаты обязательств по указанному в настоящем протоколе контракту, в связи с чем имеются все основания полагать, что в его действиях имеется состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, является формальным, квалификация действий А.В. <.....>а не зависит от наличия или отсутствия последствий совершённого правонарушения.

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих или отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего административного дела не установлено.

В силу 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.

Неосторожная вина состоит в том, что, совершая то или иное деяние, виновное лицо как субъект административного правонарушения не осознает его противоправности, однако при должной осмотрительности должно было и могло предвидеть наступление неблагоприятных последствий для правоотношений, охраняемых административным правом.

С учетом обстоятельств совершения правонарушения А.В. <.....>ым, правонарушение признано совершенным по неосторожности. А.В. <.....> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть.

Кроме того, должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

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

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», 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.

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.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное А.В. <.....>ым, не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае нарушение сроков и порядка оплаты при осуществлении

закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд препятствует развитию здоровой конкуренции, экономическим отношениям и подрывает уверенность участников закупок в гарантированной, своевременной оплате за поставку товаров, оказание услуг или выполнение работ. Задолженность заказчика перед исполнителями за оказанные услуги имела место быть в течение продолжительного периода времени.

Более того, должностное лицо Марийского УФАС России считает, что нарушение сроков и порядка оплаты при осуществлении закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд по своей правовой природе не может быть признано малозначительным. Данное правонарушение крайне существенно нарушает общественные правоотношения, охраняемые законом вне какой-либо зависимости от действий правонарушителя, размера причиненного вреда, наступивших или не наступивших последствий и их тяжести.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Освобождение А.В. <.....>а от административной ответственности с объявлением устного замечания не будет отвечать целям административного наказания, предусмотренными статьей 3.1 КоАП РФ.

Таким образом, оценив конкретные обстоятельства дела, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ при рассмотрении настоящего административного дела отсутствуют.

В соответствии с частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ 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.

Оснований для назначения административного наказания в виде предупреждения в соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ не имеется в связи с тем, что А.В. <.....> уже привлекался к административной ответственности по делу № 012/04/7.31-1007/2021 от 23.11.2021.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – директора МБОУ «Емелевская основная общеобразовательная школа» <.....> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ.

Назначить <.....> административное наказание в соответствии с санкцией части 1 статьи 7.32.5 КоАП РФ в виде штрафа в размере 30000 (тридцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

Код бюджетной классификации: 161 1 16 01071 01 9000 140;

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России;

ИНН: 1215026787;

КПП: 121501001;

получатель – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России);

банк получателя: Отделение - НБ Республика Марий Эл;

БИК: 048860001;

р/счёт: **40101810922020016001**;

код ОКТМО: 88608425;

УИН 16100500000001203292.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок

влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Приложение: квитанция на 1 л.

Заместитель руководителя –

начальник отдела

<.....>